

**БЕЛКООПСОЮЗ  
РЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ  
«Б  
ЖКИЙ ТОРГОВО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ  
УНИВЕРСИТЕТ ПОТРЕБИТЕЛЬСКОЙ КООПЕРАЦИИ»**

**С. П. БАТУРА**

**ГРАЖДАНСКОЕ  
И ГРАЖДАНСКО-  
ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ  
ПРАВО**

**Курс лекций  
для студентов экономических специальностей  
и слушателей специального факультета по переподготовке  
кадров ОСП «Институт повышения квалификации  
и переподготовки кадров Белкоопсоюза»**

**В двух частях**

**Часть 1**

Гомель 2008

Рецензенты: Л. А. Краснобаева, канд. юрид. наук, зав. кафедрой теории и истории государства и права Гомельского государственного университета им. Ф. Скорины;  
Ж. Ч. Коновалова, канд. юрид. наук, зав. кафедрой правоведения Белорусского торгово-экономического университета потребительской кооперации

Рекомендован к изданию научно-методическим Советом учреждения образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации». Протокол № 5 от 13 июня 2006 г.

**Батура, С. П.**

Б 28 Гражданское и гражданско-процессуальное право : курс лекций для студентов экономических специальностей и слушателей специального факультета по переподготовке кадров ОСП «Институт повышения квалификации и переподготовки кадров Белкоопсоюза». В 2 ч. Часть 1 / С. П. Батура. – Гомель : учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации», 2008. – 216 с.  
ISBN 978-985-461-604-9

УДК 347  
ББК 67.404

© Батура С. П., 2008  
© Учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации», 2008

ISBN 978-985-461-604-9

## ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

Гражданское право Республики Беларусь входит в систему республиканского законодательства в качестве одной из отраслей. Предметом регулирования гражданского права являются имущественные и личные неимущественные отношения, причем правовому регулированию имущественных отношений посвящено значительное количество норм. Поскольку имущественные отношения составляют экономическую основу общества, надлежащее закрепление их правового регулирования представляется важнейшим стимулятором развития рыночных отношений путем вовлечения в хозяйственный оборот большего числа лиц, имущества и связанных с этим прав и обязанностей субъектов.

Изучению правовых норм, главным образом, в области имущественных отношений посвящен курс лекций «Гражданское и гражданско-процессуальное право».

Необходимость создания курса лекций связана со стремительным развитием гражданского законодательства. За последние годы несколько раз вносились изменения в Гражданский кодекс Республики Беларусь, в результате чего появились новые организационно-правовые формы юридических лиц, подходы в регулировании прав на недвижимое имущество и т. д.

Курс лекций «Гражданское и гражданско-процессуальное право» создан на основании учебной программы курса «Гражданское право» с учетом действующего законодательства и практики его применения.

Акты гражданского законодательства, которые необходимо изучить, указаны в списке рекомендуемой литературы.

## 1. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ ПРАВА

### 1.1. Понятие, предмет и метод гражданского права

Граждане и юридические лица, осуществляя предпринимательскую деятельность, постоянно вступают в отношения, регулируемые нормами гражданского права. В своей повседневной жизни, граждане, пользуясь услугами различных организаций, также вступают в отношения, регулируемые гражданским правом. Следуя на работу в общественном транспорте, мы вступаем в отношения с транспортной организацией, которые регламентируются договором перевозки. Проживая в квартире, принадлежащей по праву собственности местному совету, граждане вступают в отношения с организацией жилищно-коммунального хозяйства на основании договора найма жилого помещения.

Отношения, которые регулируются нормами гражданского права, возникают и между самими гражданами. Это имеет место при заключении договоров дарения, займа, хранения, имущественного найма и др.

Возникают отношения, регулируемые нормами гражданского права, и между организациями в процессе различных видов деятельности (например, сбыта продукции, закупки сырья, осуществления расчетов по ним). Все эти отношения регулируются нормами гражданского права.

Статья 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК Республики Беларусь) определяет следующие общественные отношения, составляющие *предмет* гражданского права:

- имущественные отношения;
- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными;
- личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

*Имущественные (товарно-денежные) отношения* – это отношения между лицами по приобретению, установлению принадлежности или перемещению материальных благ. Они возникают в случаях передачи вещи в дар, в обмен на деньги или иную вещь, оказания услуг или выполнения работ за определенную плату.

Из имущественных отношений выделяются две группы отношений:

- *Отношения вещного характера*, связанные с обладанием субъектами гражданского права теми или иными вещами (имуществом). Отношения появления права на вещь (имущество) возникают из разных оснований. Это может быть переход вещи (имущества) от одного субъекта к другому в результате купли-продажи, передачи с баланса на баланс и т. д.
- *Отношения обязательственного характера*, связанные с переходом имущественных благ от одних лиц к другим, т. е. находящихся в движении. Самую большую группу обязательственных отношений составляют возникающие из договоров, основу которых составляет переход права собственности от одних лиц к другим (например, переход имущества по договору дарения), выполнение работ одним лицом в пользу другого (например, по договору подряда).

К отношениям обязательственного характера относятся также отношения, связанные с оказанием различного рода услуг (например, доставкой товаров на дом), а также с причинением вреда одним лицом другому (например, лицо, причинившее вред, обязано возместить его в полном объеме).

*Личные неимущественные отношения* связаны с личностью и не содержат в себе экономического содержания. Они характеризуются тем, что сюда входят отношения, не поддающиеся денежной оценке.

Например, право автора на авторство, защиту подготовленного им произведения, то, что дает ему право на получение установленного законом авторского вознаграждения (гонорара) путем заключения с издательством договора на издание его произведения.

В то же время в данном случае прослеживается связь неимущественных отношений (право на авторство) с имущественными (право на получение вознаграждения за свое произведение).

*Личные неимущественные отношения* связаны с защитой чести и достоинства граждан и организаций, их деловой репутации; охраной интересов гражданина, прав организации на фирменное наименование и т. д. Такого рода качества от гражданина, организации неотделимы, и их никакими денежными суммами нельзя измерить. Однако, законодательство допускает возмещение морального вреда и в денежном выражении после нарушения указанных прав, в том числе и возмещение имущественных убытков, связанных с необходимостью изменения места работы, жительства и т. д. Иными словами, личные неимущественные отношения хотя непосредственно и не связаны с имущественными, но в некоторых случаях, т. е. при нарушении их, могут повлечь за собой невыгодные личные неимущественные и имущественные последствия для их участников.

В частности, к личным неимущественным отношениям предприятий относятся: деловая репутация, фирменное наименование организации, ее производственная марка, товарный знак и др. Эти названия служат своеобразными ориентирами для покупателя о качестве товара, работе лица, который подготовил товар, его деловой репутации и т. д.

Главная особенность *гражданско-правового метода* регулирования имущественных отношений выражается в признании за организациями и гражданами равного положения во взаимоотношениях, в наличии между ними юридического равенства.

Из этого главного признака метода правового регулирования общественных отношений вытекают и другие производные признаки:

- Участникам предоставлена возможность выбора между несколькими вариантами поведения в пределах, установленных законом. Например, право покупателя при покупке недоброкачественной вещи – заменить ее, вернуть и получить деньги и т. д.

- Для защиты нарушенных или оспариваемых прав установлены и способы их защиты: признание прав, взыскание убытков, признание недействительным принятого нормативного акта, не соответствующего требованию закона. Проявление юридического равенства заключается не только в имущественной самостоятельности, но и в равенстве мер гражданско-правовой ответственности друг перед другом при нарушении обусловленных отношений. Например, за недопоставленную согласно договору продукцию должны быть взысканы убытки.

- Гражданские права защищаются, как правило, в исковом порядке хозяйственным судом. Иными словами, если в основе договорных отношений лежит согласованная воля сторон, то и спорные отношения могут быть решены путем взаимной договоренности, а при не достижении соглашения – хозяйственным судом. Судебные органы не связаны какой-то зависимостью ни от одной, ни от другой стороны. Следовательно, при решении спорных вопросов, возникших между сторонами, будет соблюден принцип юридического равенства.

Таким образом, предмет и метод гражданского права содержат в себе существенные признаки, на основании которых можно дать определение гражданского права.

*Гражданское право* – это совокупность правовых норм, регулирующих в соответствии с принципами юридического равенства сторон имущественные отношения, связанные с имущественными личными неимущественными отношениями и личными неимущественными отношениями, не связанные с имущественными.

## **1.2. Функции, принципы гражданского права**

Слово «принцип» в гражданском праве означает основные исходные положения, присущие всем его нормам или многим его институтам.

В ст. 2 ГК Республики Беларусь нашли законодательное закрепление важнейшие принципы гражданского права нашего государства.

В частности, всей системе права Республики Беларусь присущи принципы, основанные на Конституции Республики Беларусь: верховенство права, социальная направленность регулирования экономической деятельности, приоритет общественных интересов.

Субъекты гражданских правоотношений при заключении договоров руководствуются следующими основными принципами:

- *Принципом равенства участников гражданских правоотношений*, состоящим в том, что все субъекты гражданского права участвуют в хозяйственных правоотношениях как лица равноправные. Ни один из них не может пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону. Ни один из субъектов гражданского права, даже если им являются Республика Беларусь, административно-территориальная единица или государственное учреждение, вступая в правоотношение с другим субъектом гражданского права, не может применить к нему властные функции, приказывать ему. Все субъекты гражданского права обязаны соблюдать одни и те же нормы.

- *Принципом неприкосновенности собственности*, означающим, что собственность, приобретенная законным способом, защищается государством. Неприкосновенность собственности, право ее наследования охраняются законом, а принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости. При этом должны соблюдаться условия и порядок, определенные законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, а также согласно постановлению суда. Статья 236 ГК Республики Беларусь содержит полный перечень оснований принудительного изъятия имущества у собственника. Действие этого принципа обеспечивает стабильность экономики страны.

- *Принципом свободы договора*, заключающимся в том, что стороны сами решают вопросы о том, вступать или не вступать в договор, каковы должны быть условия договора, в какой вид договора целесообразно вступить. Понуждение к заключению договора не допускается, от кого бы оно ни исходило, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством.

- *Принципом добросовестности и разумности участников хозяйственных правоотношений*, закрепленным в статьях 158, 172, 176, 177, 180, 235, 283 и в ряде других статей ГК Республики Беларусь. Лицо, действовавшее недобросовестно, несет неблагоприятные для себя последствия, предусмотренные соответствующими статьями ГК Республики Беларусь.

- *Принципом недопустимости произвольного вмешательства в частные дела*, вытекающим из ст. 28 Конституции Республики Беларусь, предусматривающей право каждого на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, в том числе от посягательств на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений, на его честь и достоинство. Никто, включая органы государственной власти, местного управления и самоуправления, не вправе произвольно вмешиваться в частные дела. Статья 2 ГК Республики Беларусь предусматривает исключение из этого принципа, допуская вмешательство в частные дела на основании правовых норм в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

- *Принципом беспрепятственного осуществления гражданских прав*, основанным на ст. 13 Конституции Республики Беларусь, предоставляющей всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирующей равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Государство гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Этот принцип положен в основу Закона Республики Беларусь «О предпринимательстве в Республике Беларусь» от 26 мая 1991 г. № 813-IX и нашел развитие в ряде разделов ГК Республики Беларусь.

- *Принципом обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты*, вытекающим из охранительной функции гражданского права. Он нашел прямое отражение в статьях 10–15 ГК Республики Беларусь. Его суть состоит в восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, а в случае, когда этого достичь не удастся, взыскиваются убытки (ст. 14 ГК Республики Беларусь). Конкретные способы защиты гражданских прав перечислены в ст. 11 указанного кодекса. Защита осуществляется в судебном порядке, а в административном порядке – лишь в случаях, предусмотренных законодательством. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суде.

- *Принципом диспозитивности*, проявляющимся в возможности выбора вариантов поведения. Участники гражданских правоотношений сами решают, вступать или не вступать в правоотношение, определяют свои права и обязанности, устанавливают пределы ответственности в случае невыполнения обязанностей, решают вопрос о том, обращаться ли в суд за судебной защитой, и т. п. Они обязаны не нарушать при этом императивные нормы гражданского права.

### **1.3. Система гражданского права. Гражданское законодательство**

*Система гражданского права* – это совокупность взаимосвязанных групп норм, расположенных в определенной последовательности в общей и особенной частях гражданского права.

*Общая часть* содержит общие положения, характерные для всей системы гражданского права. В нее входят: предмет и метод гражданско-правового регулирования; задачи гражданского права; сущность и назначение гражданских правоотношений; способы осуществления и защиты гражданских прав; правоспособность и дееспособность граждан (физических лиц) и организаций; сделки; представительство; исковая давность; общие положения, касающиеся права собственности, договорных отношений и обязательствного права.

*Особенная часть* включает в себя отдельные гражданско-правовые институты: куплю-продажу, мену, дарение, поставку, аренду, наем жилого помещения, контрактацию, подряд, перевозку, страхование, заем, поручение, комиссию, хранение и др. Особенную часть составляют также внедоговорные обязательства. К ним относятся: обязательства, возникающие вследствие причинения вреда; обязательства, возникающие из неосновательного обогащения; авторское право и смежные права; право на изобретение, полезную модель,

промышленный образец. Отдельным разделом особенной части гражданского права выделено наследственное право, регулирующее вопросы перехода прав и обязанностей от наследодателей (завещателей) к наследникам.

Все нормативные акты в гражданском праве расположены в определенной последовательности, т. е. сведены в систему. Такая система нормативных актов, содержащая гражданско-правовые нормы, называется *гражданским законодательством*, или источником права.

Система гражданского законодательства включает в себя следующие законы и подзаконные акты:

- Конституцию Республики Беларусь;
- Гражданский кодекс Республики Беларусь;
- законодательные акты, принятые высшим органом законодательной власти страны, а также акты законодательства, изданные Президентом, Правительством, Конституционным Судом, Верховным Судом, Высшим Хозяйственным Судом, Национальным банком Республики Беларусь, министерствами и ведомствами, комитетами, а также местными органами управления и самоуправления, содержащие нормы гражданского права.

Высшим источником гражданского законодательства является Конституция Республики Беларусь. Она обладает высшей юридической силой и является базой для развития всех отраслей законодательства, в том числе и гражданского. Как основной закон страны Конституция Республики Беларусь регламентирует права, свободы и обязанности граждан. В ней изложены все важнейшие принципы развития нашего общества, определены основные задачи и функции государства, закреплено юридическое равенство развития всех форм и видов собственности.

Следующим по важности источником гражданского законодательства является закон. Это нормативный акт высшего органа государственной власти страны, принятый в установленном порядке и обладающий после Конституции Республики Беларусь высшей юридической силой. Сюда же относится и Гражданский кодекс Республики Беларусь.

Гражданский кодекс – это кодифицированный законодательный акт, который является общим законодательным актом гражданского права, отражающий и закрепляющий наиболее важные положения.

Он содержит восемь разделов:

- Общие положения (раздел I).
- Право собственности и другие вещные права (раздел II).
- Общая часть обязательственного права (раздел III).
- Отдельные виды обязательств (раздел IV).
- Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности. Интеллектуальная собственность (раздел V).
- Наследственное право (раздел VI).
- Международное частное право (раздел VII).
- Заключительные положения (раздел VIII).

К числу подзаконных актов относятся *указы и распоряжения* Президента Республики Беларусь, имеющие обязательную силу на всей территории Республики Беларусь.

Следующими по важности в системе нормативных актов гражданского законодательства являются *постановления Совета Министров Республики Беларусь*, касающиеся различных сфер деятельности. В частности, согласно Конституции Республики Беларусь Совет Министров выступает от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь.

В систему нормативных правовых актов входят также *акты Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Хозяйственного Суда и Национального банка Республики Беларусь*, изданные в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений.

Для единообразного и правильного применения нормативных актов большое значение имеют *разъяснения пленума Верховного Суда и указания Высшего Хозяйственного Суда*.

Министерства, иные республиканские органы государственного управления тоже вправе издавать нормативные акты, содержащие нормы гражданского права в пределах предоставленных им полномочий. Систему гражданского законодательства составляют также нормы, содержащиеся в решениях местных органов управления и самоуправления, например, по вопросам торговли, бытового обслуживания, охраны окружающей среды.

К источникам гражданского права относятся и санкционированные государством *уставы общественных организаций*, регламентирующие деятельность конкретной организации, включая как имущественные, так и неимущественные отношения.

#### **1.4. Основания возникновения гражданских правоотношений.**

##### **Виды гражданских правоотношений**

Юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут их возникновение, изменение или прекращение. Например, приобретение имущества по договору купли-продажи влечет возникновение права собственности на него, раздел имущества приводит к изменению права собственности, продажа имущества (дарение) ведет к прекращению права собственности на это имущество. Поскольку

юридические факты необходимы для возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений, их называют *основаниями для возникновения, изменения или прекращения конкретных правоотношений*. Такими основаниями в соответствии со ст. 7 ГК Республики Беларусь являются:

- договоры и иные сделки, предусмотренные законодательством, а также договоры и сделки, хотя и не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему;
- акты государственных органов и органов местного управления и самоуправления, которые предусмотрены законодательством в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- судебные решения, установившие гражданские права и обязанности;
- создание и приобретение имущества по основаниям, не запрещенным законом;
- создание произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- причинение вреда другому лицу, неосновательное обогащение;
- иные действия граждан и юридических лиц.

Гражданские правоотношения подразделяются на несколько групп: имущественные и неимущественные; абсолютные и относительные; вещные и обязательственные.

*Имущественные* правоотношения имеют экономическое содержание. Это отношения, которые поддаются денежной оценке и могут выступать в качестве товаров, возникать по поводу денег.

Имущественные правоотношения устанавливаются в результате регулирования нормами гражданского законодательства имущественно-стоимостных отношений, а *личные неимущественные* – в результате регулирования личных неимущественных отношений. Иными словами, неимущественные права (имя, честь, достоинство, авторство) являются личными. Они, в отличие от имущественных, не передаваемы, не могут перейти по наследству и т. д. Так, право на авторство нельзя ни подарить, ни продать, ни передать в порядке правопреемства другому лицу.

По характеру взаимосвязи участников гражданского правоотношения различают абсолютные и относительные правоотношения.

*Абсолютными* называют такие правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов. Например, абсолютным правом гражданина будет право собственности на дом, принадлежащий ему на законных основаниях, которым он вправе владеть, пользоваться и распоряжаться. Все обязанные лица должны не мешать пользоваться собственнику его домом.

К числу абсолютных гражданских правоотношений относятся как некоторые имущественные права (например, право собственности), так и все личные неимущественные права (например, имя, честь, достоинство и т. д.).

*Относительными* являются такие гражданские правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит одно или несколько строго определенных лиц. Их составной частью являются обязательственные правоотношения (например, восстановление лицом причиненного вреда); правоотношения, возникающие в результате использования произведений литературы, искусства и т. д. (например, переработка художественного произведения или воспроизведение его на сцене без согласия автора); правоотношения по реализации мер гражданско-правовой защиты (например, истребование имущества из чужого незаконного владения).

*Вещные* правоотношения связаны с непосредственным вещным правом владения, пользования и распоряжения. Вещные права возникают по поводу вещи. Наиболее важным вещным субъективным правом является право собственности.

*Обязательственные* правоотношения характеризуются тем, что связаны с правом предъявления требований одного лица другому. Примером может быть право продавца требовать от покупателя уплаты цены товара, в свою очередь, покупатель имеет право требовать передачи вещи или возмещения ущерба в случае недоброкачества вещи.

### **1.5. Структура гражданского правоотношения (субъекты, объекты, содержание)**

*Гражданские правоотношения* – это общественные отношения, урегулированные нормами гражданского права. Они имеют свою структуру и состоят из трех взаимосвязанных элементов: субъекта, объекта и содержания правоотношения.

*Субъекты* – это участники гражданских правоотношений. Ими могут быть граждане, организации, являющиеся юридическими лицами, государство (Республика Беларусь, административно-территориальные единицы), а также лица без гражданства, иностранные граждане, государства.

Особым субъектом гражданских правоотношений является государство. Оно может выступать в качестве стороны гражданского правоотношения (например, при наследовании имущества).

Субъект гражданского правоотношения в законодательстве и в науке называется лицом. Этот термин применяется для обозначения как физических лиц (граждан), так и юридических лиц (предприятий, учреждений, организаций).

Субъекты гражданских правоотношений должны обладать дееспособностью, т. е. способностью своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности. В ст. 20 ГК

Республики Беларусь сказано, что способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступления совершеннолетия, т. е. по достижении восемнадцатилетнего возраста.

Элементом гражданского правоотношения является также его объект. Под *объектом гражданского правоотношения* понимается все то, на что направлены права и обязанности его субъектов:

- вещи, дом (квартира), деньги и т. д.;
- действия (перемещение грузов по договору перевозки, отправка товаров по договору поставки и т. д.);
- результаты интеллектуального творчества (произведения литературы, науки, искусства и т. д.);
- личные неимущественные блага (имя, честь, достоинство, деловая репутация).

Взаимодействие лиц в каждом правоотношении осуществляется в соответствии с принадлежащими им субъективными правами. Наличие субъективных прав и обязанностей и составляет *содержание гражданского правоотношения*. Эти права и обязанности называются субъективными потому, что принадлежат субъекту правоотношения.

Права и обязанности в правоотношении, являясь противоположными, направлены на достижение одной и той же цели. Например, по договору подряда праву заказчика соответствует обязанность исполнить обусловленную договором работу. Субъективное право существует до тех пор, пока сохраняется соответствующая обязанность другого лица, так как нет субъективного гражданского права без противостоящей ему обязанности. Например, заемщик в договоре займа является обязанной стороной до тех пор, пока не возвратит займодателю сумму долга, после чего не остается ни управомоченного, ни обязанного лица и правоотношение прекращается.

## 1.6. Способы защиты гражданских прав.

### Самозащита гражданских прав

*Защита гражданских прав* – это действия уполномоченных государственных органов по предупреждению нарушения или восстановлению нарушенных или оспариваемых прав.

Защита субъективных гражданских прав осуществляется различными способами. К основным из них относятся:

1. *Признание прав.* К этому способу защиты гражданских прав прибегают в том случае, если имеющиеся у лица права оспариваются, подвергаются сомнению.

2. *Восстановление положения, существовавшего до нарушения права* (в частности, ремонт должником поврежденной вещи; возврат собственнику имущества, которым незаконно завладело другое лицо; выселение лица, самоуправно занявшего жилое помещение; другие предусмотренные законом действия).

3. *Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.* Является распространенным способом защиты гражданского права и может применяться в сочетании с другими способами, например, с взысканием убытков, неустойки.

4. *Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности. Применение последствий недействительности ничтожной сделки.* Такой способ защиты гражданских прав обеспечивает сохранение и защиту малолетних, невменяемых, лиц, заключивших сделки вопреки своей воле (под угрозой насилия, обмана и т. д.), а также соблюдение интересов граждан и государства.

5. *Признание недействительным акта государственного органа или органа управления и местного самоуправления.* Этот способ защиты гражданских прав направлен на защиту интересов от необоснованных решений и злоупотреблений органов власти и управления.

6. *Самозащита права.* Выражается в действиях лица, направленных на предупреждение или пресечение нарушения его прав, без обращения за помощью к государственным и иным органам.

7. *Присуждение к исполнению обязанности в натуре.* Этот способ защиты гражданских прав характеризуется тем, что потерпевший вправе требовать исполнения от нарушителя тех действий, которые он должен выполнить согласно достигнутой договоренности. Например, по истечении срока договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю взятую вещь, а не ее стоимость.

8. *Возмещение убытков.* Данный способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов является наиболее распространенным. Согласно ст. 14 ГК Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утраты или повреждения его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

9. *Взыскание неустойки.* Например, если лицо, взявшее займы деньги, своевременно их не возвратит, то следует начисление пени по установленной на данный момент банковской процентной ставке по вкладам от неуплаченной суммы. При этом по выдвинутому требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причиненные ему убытки.

10. *Компенсация морального вреда.* Если гражданину причинен моральный вред (физические и нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими



на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность по выплате потерпевшему денежной компенсации за физические и нравственные страдания.

Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда, а также от вины причинителя вреда по следующим основаниям, предусмотренным законом:

- причинение вреда жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности;
- причинение вреда гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- причинение вреда распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина;
- иные случаи, предусмотренные законодательными актами.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме, а размер определяется судом. При определении ее конкретного размера учитываются характер причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий; степень вины причинителя вреда в случаях, когда она является основанием возмещения вреда; фактические обстоятельства, при которых был причинен моральный вред, а также индивидуальные особенности потерпевшего.

## **2. ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

### **2.1. Правоспособность граждан. Имя и место жительства гражданина**

Для того, чтобы лицо стало обладателем того или иного субъективного права или обязанности, необходимо, помимо юридических фактов, наличие гражданской правоспособности. Закон (ст. 16 ГК Республики Беларусь) предусматривает, что способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

*Правоспособность* – способность обладать гражданскими правами и обязанностями или возможность обладать всеми правами и обязанностями, отраженными в законе. Правоспособность граждан характеризуется полным равенством и гарантиями ее осуществления.

*Содержание гражданской правоспособности* – совокупность гражданских прав и обязанностей, которые может иметь лицо в соответствии с действующим законодательством.

Содержание гражданской правоспособности составляет возможность граждан иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица, совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах.

Законом (пункт 2 ст. 21 ГК Республики Беларусь) предусмотрено, что полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Гражданская правоспособность возникает с момента рождения, а прекращается со смертью гражданина, в том числе и при объявлении лица умершим в судебном порядке.

Приобретение и осуществление гражданских прав и обязанностей производится под своим *именем* (пункт 1 ст. 18 ГК Республики Беларусь). Имя дается при рождении. Оно включает фамилию и собственное имя, а также по желанию гражданина отчество, если оно предусмотрено законодательством или национальным обычаем.

Если по каким-то причинам гражданину не нравится его имя, он вправе его переменить в порядке, установленном законом. Изменение имени дает право гражданину требовать внесения изменений и в другие документы, оформленные на его прежнее имя. Такие изменения производятся за счет лица, переименовавшего свое имя.

О перемене имени гражданин обязан известить своих должников и кредиторов. При непринятии необходимых мер для такого уведомления на него ложится риск последствий невыполнения или несвоевременного выполнения заключенных сделок, имеющих обязательства, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Помимо имени, другим индивидуализирующим признаком гражданина является его *место жительства*.

Согласно действующему законодательству (пункт 1 ст. 19 ГК Республики Беларусь) местом жительства признается тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Если гражданин постоянно проживает в одном и том же месте, его место жительства определяется просто. Однако

бывают случаи, когда гражданин проживает в разных местах, переезжая по различным обстоятельствам с одного места на другое. В этом случае закон предусматривает определение места жительства по преимущественному месту нахождения гражданина, т. е. по тому месту, где он находится наиболее часто и наиболее продолжительное время.

Граждане вправе сами выбирать себе место жительства.

## 2.2. Дееспособность граждан. Эмансипация

*Дееспособность* – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность).

Как правило, дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении восемнадцатилетнего возраста.

Не допускается ограничение дееспособности за исключением случаев, установленных законом. Отказ (полный или частичный) от дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение дееспособности, являются ничтожными, за исключением тех случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Один из главных элементов дееспособности гражданина заключается в его возможности заниматься предпринимательской деятельностью. Согласно ст. 22 ГК Республики Беларусь гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

В случае невыполнения своих обязательств гражданин отвечает всем своим имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

Если индивидуальный предприниматель не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением его предпринимательской деятельности, то он может быть признан в судебном порядке несостоятельным (банкротом). С момента вступления в силу решения суда о признании банкротом утрачивает силу и регистрация в качестве индивидуального предпринимателя со всеми вытекающими последствиями (ст. 24 ГК Республики Беларусь).

Гражданское законодательство с точки зрения дееспособности подразделяет граждан следующим образом:

1. На *полностью недееспособных*. Ими являются малолетние, не достигшие 14 лет граждане, а также граждане, которые вследствие душевной болезни или слабоумия не могут понимать значения своих действий или руководить ими и признанные судом недееспособными.

От имени несовершеннолетних граждан, не достигших 14 лет, сделки совершаются их родителями (усыновителями) или опекунами. Однако они вправе совершать мелкие бытовые сделки, а также сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации, и сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем (третьим лицом), для определенной цели или для свободного распоряжения или с согласия последнего.

Законодательство не определяет понятия мелкой бытовой сделки. В виде общего правила к таким относятся сделки, обладающие тремя признаками:

- направленность их на удовлетворение обычных потребностей несовершеннолетних;
- совпадение моментов заключения и исполнения сделки;
- незначительность суммы сделки.

Вкладами, внесенными на имя малолетних, распоряжаются их родители или опекуны согласно действующему законодательству. Недееспособные граждане вследствие душевной болезни или слабоумия не вправе совершать вообще никаких сделок, включая мелкие бытовые. От их имени все сделки совершает опекун (ст. 29 ГК Республики Беларусь).

2. На *частично недееспособных*. Ими являются несовершеннолетние граждане в возрасте от 14 до 18 лет, имеющие право совершать сделки с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей (пункт 1 ст. 25 ГК Республики Беларусь).

Несовершеннолетние граждане от 14 до 18 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки; распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять авторские и изобретательские права на свои произведения, изобретения, рационализаторские предложения и промышленные образцы, открытия.

Несовершеннолетние лица имеют право вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении 16 лет несовершеннолетний также вправе быть членом кооператива. Если несовершеннолетний неумело распоряжается своим заработком, например, систематически тратит заработок на спиртные напитки, азартные игры, чем ставит себя в тяжелое материальное положение и семью лишает средств к существованию, то суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, установленных законом (пункт 4 ст. 25 ГК Республики Беларусь).

3. На *полностью дееспособных*. В момент достижения 18 лет дееспособность гражданина становится полной и он может совершать юридически значимые действия, не запрещенные законом.

4. На *ограниченно дееспособных*. Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности (ст. 30 ГК Республики Беларусь). Ограничением дееспособности устанавливается контроль со стороны специально назначенного лица, а именно попечителя, за совершением сделок, включая получение заработной платы, иных доходов и распоряжение ими гражданином, ограниченным судом в дееспособности.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным по достижении им 16-летнего возраста в порядке *эмансипации* осуществляется по решению органов опеки и попечительства при согласии обоих родителей, усыновителей или попечителя, а если такое согласие отсутствует, по решению суда в случаях заключения трудового договора или осуществления предпринимательской деятельности.

Орган опеки и попечительства или суд принимает решение об эмансипации несовершеннолетнего, учитывая, насколько продолжительной и устойчивой является предпринимательская или трудовая деятельность, уровень его доходов или заработка, наличие у такого лица имущества, состояние его здоровья и т. д.

В виде исключения дееспособность может быть признана за несовершеннолетним в полном объеме и ранее 18 лет в случае вступления лиц в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака. Однако если брак будет признан недействительным, суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности.

### **2.3. Случаи ограничения дееспособности граждан.**

#### **Признание гражданина недееспособным.**

##### **Опека, попечительство, патронаж**

Совершеннолетний гражданин может быть ограничен в дееспособности с целью охраны здоровья, личных неимущественных и имущественных интересов его самого и членов его семьи.

Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство (ст. 30 ГК Республики Беларусь).

Этот гражданин вправе совершать мелкие бытовые сделки. Совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию и иные виды доходов и распоряжаться ими он может с согласия попечителя.

Гражданин, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека. От имени гражданина, признанного недееспособным, все сделки совершает его опекун (ст. 29 ГК Республики Беларусь).

Для защиты прав и интересов недееспособных или ограниченно дееспособных граждан законом введен институт опеки и попечительства. *Опека* устанавливается над малолетними до 14 лет, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия). *Попечительство* же законом предусмотрено над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и гражданами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами.

Опекуны и попечители вправе распоряжаться доходами подопечного, в том числе доходами, причитающимися подопечному от управления его имуществом, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Опека устанавливается также над имуществом гражданина, признанного безвестно отсутствующим.

Попечительство над дееспособными лицами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, например, над инвалидами, называется *патронажем* над дееспособными гражданами. Установление патронажа не влечет ограничения прав подопечного. Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем-помощником на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Попечитель над совершеннолетним дееспособным гражданином назначается органом опеки и попечительства только по его просьбе и подлежит освобождению по требованию подопечного.

Патронаж, установленный в соответствии с действующим законодательством, прекращается по требованию гражданина, находящегося под патронажем. Обязанности по опеке и попечительству выполняются безвозмездно.

## 2.4. Признание гражданина безвестно отсутствующим. Объявление гражданина умершим. Последствия явки гражданина, объявленного умершим

Согласно ст. 38 ГК Республики Беларусь гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц в судебном порядке признан *безвестно отсутствующим*, если в течение одного года в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания. Юридическими фактами для признания гражданина безвестно отсутствующим являются:

- отсутствие сведений о нем в течение года;
- неизвестность его места пребывания;
- невозможность установить, где он находится.

На основании решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим орган опеки и попечительства передает имущество отсутствующего гражданина на основании договора в доверительное управление определенному этим органом лицу (опекуну). Управление состоит в совершении разнообразных по характеру действий в интересах безвестного отсутствующего, в том числе по поддержанию имущества в нормальном состоянии (производство необходимого ремонта и т. п.). Однако никаких сделок по поводу указанного имущества опекун совершать не может.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет свое решение о признании его безвестно отсутствующим.

В том случае, если прошло три года со дня доверительного управления имуществом, а решение суда об объявлении лица безвестно отсутствующим не было отменено и не было обращения в суд о признании гражданина умершим, орган опеки и попечительства обязан по своей инициативе обратиться в суд с заявлением о признании гражданина умершим.

*Объявление гражданина умершим* допускается, если в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев.

Гражданин может быть объявлен умершим только в судебном порядке. Решение суда об объявлении гражданина умершим основывается не на достоверном факте смерти лица, а на предположении о том, что столь длительное отсутствие может объясняться только смертью отсутствующего гражданина.

Шестимесячный срок предполагает только факт гибели лица, но обстоятельства, угрожавшие смертью или дающие основание предполагать о его гибели, существуют реально и должны быть доказаны (например, землетрясение, наводнение, обвал и т. д.). Когда же данные обстоятельства только предполагаются, то подлежит применению не шестимесячный, а трехлетний срок, истечение которого необходимо для объявления гражданина умершим.

При объявлении умершими военнослужащих, а также других граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, решение может быть вынесено судом не ранее, чем через два года после окончания военных действий (пункт 2 ст. 41 ГК Республики Беларусь).

Правовые последствия объявления гражданина умершим приравнены к тем, которые наступают в результате фактической смерти: открывается наследство в имуществе гражданина, объявленного умершим, прекращается брак и обязательства, которые носят личный характер, и т. п.

В случае явки гражданина, объявленного умершим, решение суда подлежит отмене.

Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением случаев, установленных законом.

## 2.5. Акты гражданского состояния и их регистрация

*Актами гражданского состояния* являются юридические факты, которые согласно закону подлежат регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

К таким актам относятся: рождение, смерть, заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина (ст. 43 ГК Республики Беларусь). Эти юридические факты определяют гражданско-правовой статус гражданина. Возникновение и прекращение правоспособности связывается с моментом рождения и моментом смерти гражданина. Вступление в брак влечет возникновение права общей совместной собственности супругов, если договором между ними не предусмотрено иное, а усыновление устанавливает комплекс личных и имущественных прав и обязанностей, возникающих между родителями и детьми.

Предусмотрен специальный порядок их регистрации в специальном государственном органе – органе записи актов гражданского состояния. Так, заявление о регистрации рождения должно быть сделано не позднее месяца со дня рождения ребенка.

Подлежат регистрации и такие юридические факты, как выбор имени, фамилии и отчества ребенка. Эти акты относятся к числу индивидуализирующих физическое лицо как субъекта права.

На основании произведенных записей гражданам выдается специальный документ – свидетельство, которым гражданин удостоверяет свое состояние в повседневной жизни. Так, до получения паспорта единственным документом несовершеннолетнего является свидетельство о рождении, а для подтверждения факта состояния в браке необходимо предъявить свидетельство о браке.

### 3. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

#### 3.1. Понятие и признаки юридического лица

В соответствии со ст. 44 ГК Республики Беларусь юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Признаками юридического лица являются:

- *Организационное единство*, т. е. внутреннее устройство, определяющее структурные подразделения юридического лица и их подчиненность единому руководящему органу. Характер и степень организованности юридического лица закрепляется в его уставе либо в учредительном договоре и их комбинациях.
- *Имущественная обособленность*, означающая, что юридическое лицо должно иметь обособленное, только ему принадлежащее имущество, отграниченное от имущества иных субъектов. В том случае, если юридическими лицами являются несобственники имущества, оно может быть за ними закреплено на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Право хозяйственного ведения означает, что имущество передано собственником предприятию с правом владения, пользования и распоряжения для осуществления хозяйственной деятельности в пределах, установленных собственником или уполномоченным им органом и действующими законодательными актами. К юридическим лицам, имущество у которых находится на праве оперативного управления, относятся учреждения, осуществляющие в отношении закрепленного за ними имущества правомочия владения, пользования и распоряжения в пределах, установленных собственником в соответствии с целями своей деятельности и назначением имущества.
- *Имущественная ответственность*, означающая, что по своим обязательствам юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, на которое по закону может быть обращено взыскание.
- *Выступление в гражданском обороте от своего имени*, т. е. заключение сделок от собственного имени. Своими юридическими действиями юридическое лицо приобретает для себя и осуществляет имущественные и неимущественные права и несет обязанности, создает возможность самостоятельно распоряжаться своим имуществом.
- *Выступление в суде от своего имени в качестве истца или ответчика*.

При наличии этих признаков предприятия (учреждения, организации) приобретают статус юридического лица и могут самостоятельно выступать в гражданском обороте.

#### 3.2. Способы организации юридических лиц: распорядительный, разрешительный, явочно-нормативный, договорно-правовой

*Создание юридических лиц* – последовательное совершение действий, имеющих правоустанавливающее значение и направленных на приобретение статуса субъекта предпринимательской деятельности.

Выделяют несколько способов образования организаций:

- *Распорядительный*, характеризующийся тем, что организация возникает на основе распоряжения учредителя. Такой способ применяется при создании государственных унитарных предприятий.
- *Разрешительный*, предполагающий, что образование организации разрешено компетентным органом (например, создание холдинга производится с согласия антимонопольного органа). Таким способом образуются кооперативные и общественные организации.
- *Явочно-нормативный*, не требующий согласия каких-либо третьих лиц, в том числе государственных органов. Регистрирующий орган проверяет соответствие закону учредительных документов и соблюдение порядка образования. Данный способ предполагает образование юридических лиц, основанных на частной, совместной и смешанной формах собственности;
- *Договорно-правовой*, когда юридическое лицо образуется на основании учредительного договора, заключаемого организациями или гражданами. В данном порядке образуются хозяйственные товарищества, ассоциации и концерны.

Образование коммерческих организаций проходит в несколько стадий:

- инициатива образования;
- подготовка учредительных документов;
- согласование наименования создаваемой коммерческой организации с регистрирующим органом;
- формирование уставного капитала;
- государственная регистрация.

#### 3.3. Порядок создания юридических лиц: учредительные документы (устав, учредительный договор), государственная регистрация

Независимо от способа создания все юридические лица подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом законодательными актами.

Целями государственной регистрации являются:

- осуществление государственного контроля за ведением хозяйственной деятельности;
- проведение налогообложения;
- получение сведений статистического учета для осуществления мер регулирования экономики;
- предоставление всем участникам гражданского оборота информации о субъектах хозяйственной деятельности.

Деятельность незарегистрированных субъектов хозяйствования запрещена, а доходы, полученные от нее, взыскиваются в судебном порядке в пользу государства.

Регистрация юридических лиц осуществляется в соответствии с Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 (с изменениями и дополнениями), по месту их нахождения регистрирующими органами с занесением в государственный реестр юридических лиц Республики Беларусь. За регистрацию организации взывается плата, размер которой устанавливается в зависимости от организационно-правовой формы создаваемого субъекта хозяйствования. Регистрация должна быть произведена в течение установленного срока (30 дней) со дня подачи документов с приложением всех необходимых документов.

Органами, осуществляющими государственную регистрацию, являются облисполкомы (Минский горисполком); Национальный банк и Министерство финансов Республики Беларусь; администрации свободных экономических зон; местные исполнительные и распорядительные органы; администрации в городах в случаях делегирования им таких полномочий.

Отказ в государственной регистрации или уклонение от нее незаконны, и такие действия могут быть обжалованы в судебном порядке.

Таким образом, юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.

Юридическое лицо действует в соответствии с его учредительными документами. Согласно ст. 48 ГК Республики Беларусь юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. Устав разрабатывается и утверждается его учредителями (участниками). Его подготовка может осуществляться в соответствии с типовым или примерным уставом о юридическом лице данного вида.

В том случае, если юридическое лицо создается одним учредителем, оно осуществляет свою деятельность на основании устава, утвержденного этим лицом.

В уставе юридического лица должны быть указаны наименование юридического лица, его подчиненность, внутренняя структура, система органов и их компетенция, место нахождения и т. д.

В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций, должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

В отличие от устава, который утверждается, учредительный договор юридического лица заключается учредителями (участниками). Учредительный договор предусматривает обязанность учредителей по созданию юридического лица, условия передачи ему имущества и участия в его деятельности, а также регламентирует условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, вопросы управления деятельностью юридического лица и др.

Как и любой участник гражданского оборота, юридическое лицо должно обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью.

*Правоспособность* юридического лица означает способность иметь гражданские права и возлагать на себя гражданские обязанности, не противоречащие его учредительным документам и действующему законодательству.

Правоспособность юридического лица возникает с момента его регистрации и может быть общей (универсальной) или специальной.

Общая (универсальная) правоспособность означает, что юридическое лицо вправе иметь все права и нести все обязанности юридического лица, за исключением тех прав и обязанностей, которые могут осуществлять лишь определенные юридические лица. Так, коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Специальная правоспособность означает, что юридическое лицо может иметь лишь такие гражданские права, которые соответствуют целям деятельности, указанным в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (пункт 1 ст. 45 ГК Республики Беларусь).

Некоторыми видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Участники гражданского оборота также должны обладать дееспособностью. *Дееспособность* юридического лица означает возможность своими действиями приобретать и реализовывать гражданские права и обязанности. Для каждого предприятия, учреждения, организации возможности реализации гражданской дееспособности различны. В целом же это означает совершение различного рода сделок, заключение договоров, защиту прав юридического лица в суде, а также исполнение принятых на себя обязанностей. В отличие от дееспособности физических лиц, дееспособность юридических лиц возникает и прекращается одновременно с правоспособностью. Поэтому в отношении всех юридических лиц употребляется только термин «правоспособность», под которой понимается и дееспособность.

### 3.4. Органы юридического лица, его наименование и место нахождения, представительства и филиалы

В соответствии со ст. 49 ГК Республики Беларусь юридические лица приобретают гражданские права и принимают на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами.

*Органы юридического лица* составляют люди (коллективы), которые вырабатывают, определяют, отражают и исполняют волю юридического лица, т. е. осуществляют управление им.

Органы юридического лица, управляющие его деятельностью, могут быть единоличными и коллегиальными.

*К единоличным* органам относятся директор, управляющий, президент, которые назначаются или нанимаются для управления юридическим лицом. Единоличные органы действуют на основе единоначалия, но руководитель (директор, управляющий и т. д.) подотчетен собственнику имущества.

Единоличный орган самостоятельно решает вопросы по управлению деятельностью юридического лица в соответствии с уставом и действующим законодательством.

Единоличный руководитель вправе распоряжаться имуществом и средствами юридического лица, давать указания, связанные с исполнением служебных обязанностей, обязательные для всех работников, заключать договоры от имени юридического лица и т. д. Он без доверенности действует от имени предприятия, представляет его интересы на всех предприятиях, в учреждениях, организациях, во внешних отношениях.

В том случае, если во внешних отношениях с другими хозяйствующими субъектами юридическое лицо действует через своих представителей, руководитель этого юридического лица выдает им доверенность.

*К коллегиальным* органам относятся собрание, конференция, президиум, совет, правление. Например, в кооперативах, хозяйственных обществах и товариществах таким коллективным органом управления является общее собрание или собрание уполномоченных.

Собрание, президиум, совет, правление решают все вопросы самоуправления данного юридического лица в соответствии с его уставом и действующим законодательством. Они могут назначаться собственником имущества, наниматься для выполнения обязанностей органа по договору с собственником или органом, уполномоченным собственником, путем заключения трудового договора (контракта) для выполнения обязанностей руководителя юридического лица, избираться на общем собрании.

Каждое юридическое лицо должно иметь свое *наименование* (форму), под которым оно выступает в гражданском обороте.

В пункте 1 ст. 50 ГК Республики Беларусь указано, что юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Это позволяет индивидуализировать юридическое лицо как субъект гражданского права.

В наименовании юридического лица не допускается использование указаний на официальные названия государств, за исключением государственных органов, а также названий, использование которых противоречит нормам общественной морали.

Фирменное наименование юридического лица подлежит регистрации и дает исключительное право использования его при совершении сделок, на вывесках, счетах, в рекламных целях.

*Место нахождения* юридического лица в соответствии с пунктом 2 ст. 50 ГК Республики Беларусь определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное. Конкретное место нахождения юридического лица (адрес) указывается в его учредительных документах.

Точное определение места нахождения юридического лица необходимо для правильного применения к нему актов местных органов власти, предъявления исков, исполнения в отношении его обязательств.

В целях территориального расширения сферы деятельности юридические лица вправе открывать представительства и филиалы. Такое право является одновременно одним из способов индивидуализации юридического лица и элементом его правоспособности. Осуществление вида (видов) деятельности, а также выполнение представительских функций не должно выходить за пределы устава и действующего законодательства.

*Представительством* в соответствии с пунктом 1 ст. 51 ГК Республики Беларусь является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия.

Представительства и филиалы имеют различное предназначение. Представительства создаются для вспомогательных операций не в месте нахождении самого юридического лица. Располагаясь по месту непосредственного нахождения, они здесь представляют интерес юридического лица и осуществляют его защиту. По сути, представительство осуществляет одну или несколько функций, имеющих целью обеспечить основную деятельность юридического лица.

Представительства, как правило, открываются крупными предприятиями по месту нахождения основных поставщиков и потребителей и т. д.

*Филиалом* согласно пункту 2 ст. 51 ГК Республики Беларусь является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Филиалы создаются, как правило, для осуществления непосредственной деятельности юридического лица в другом месте. Такого рода деятельность может осуществляться и не в полном объеме. Это происходит, в частности, в том случае, если производственное объединение открывает филиал. В данном случае филиал не в состоянии охватить весь производственный процесс объединения.

Если сравнивать представительства и филиалы, то предмет деятельности филиала, как уже было отмечено, совпадает с деятельностью самого предприятия, открывшего филиал. Если представительские функции сводятся к заключению договоров, контролю за их исполнением, рекламированию деятельности своего предприятия, то филиал ведет производственную или иную хозяйственную деятельность. Иными словами, функции филиала шире, чем функции представительства (пункт 2 ст. 51 ГК Республики Беларусь).

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом теми юридическими лицами, которые их создали. Назначение руководителей филиалов и представительств также осуществляется юридическими лицами. Юридические действия от имени конкретного юридического лица руководители совершают на основании выданной им доверенности.

### **3.5. Реорганизация и ликвидация юридического лица**

Прекращение юридического лица может осуществляться путем его реорганизации или ликвидации.

*Реорганизация* (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) – это преобразование юридического лица без прекращения его деятельности в соответствии с действующим законодательством.

При реорганизации юридического лица должно соблюдаться правопреемство.

Одновременно с переходом имущественных прав юридического лица переходят и личные неимущественные права этого лица, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать данные по обязательствам реорганизованного юридического лица всех кредиторов и должников, включая и оспариваемые обязательства.

Реорганизация может производиться по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Законодательством предусмотрено, что реорганизация юридического лица может быть осуществлена и по решению уполномоченных государственных органов или суда в соответствии с пунктом 2 ст. 53 ГК Республики Беларусь.

Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. Это правило не распространяется на случаи реорганизации в форме присоединения.

Учредители (участники) юридического лица или органа, принявшего решение о реорганизации юридического лица, должны известить кредиторов реорганизуемого предприятия, которые, в свою очередь, вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения имеющихся обязательств и возмещения убытков.

*Ликвидация* – это полное прекращение деятельности юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Случаи и порядок ликвидации юридического лица регулируются статьями 57 и 59 ГК Республики Беларусь. Из них следует, что прекращение деятельности юридического лица может быть осуществлено как в добровольном, так и в принудительном порядке.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, а также по истечении срока и тех целей, ради которых оно создано.

В принудительном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению хозяйственного суда в следующих случаях:

- осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии);
- осуществления деятельности, запрещенной законодательством, либо с неоднократными или грубыми нарушениями законодательства;
- систематического осуществления деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица.

Юридическое лицо может быть также ликвидировано, если оно является коммерческой организацией либо действует в форме потребительского кооператива или благотворительного фонда, в случае признания его несостоятельным (банкротом).

Положение о ликвидации юридического лица вследствие несостоятельности (банкротства) не распространяется на казенные предприятия (пункт 4 ст. 57 ГК Республики Беларусь).

Прежде, чем объявить юридическое лицо несостоятельным (банкротом), принимаются меры по выводу его из такого состояния, разрешению его экономических проблем (антикризисное управление), по итогам которого при отсутствии оснований продолжения деятельности юридического лица оно ликвидируется.



Прекращение деятельности юридического лица происходит в случае признания судом недействительными данных регистрации в связи с допущенными нарушениями законодательства, которые нельзя устранить.

Учредители (участники) юридического лица, суд или орган, принявший решение о ликвидации юридического лица, устанавливают порядок и сроки проведения ликвидации, а также срок для заявления претензий кредиторов, который не может быть меньше двух месяцев с момента публикации о ликвидации. Они также обязаны немедленно письменно известить орган, осуществляющий регистрацию юридических лиц, который, в свою очередь, вносит в реестр юридических лиц сведения, что данное юридическое лицо находится в стадии ликвидации. Ликвидация юридического лица осуществляется ликвидационной комиссией, образованной учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации. Ликвидационная комиссия обязана:

- известить письменно кредиторов и заинтересованные стороны о ликвидации юридического лица;
- сосредоточить денежные средства юридического лица на едином счете в одном банке;
- составить отчет об имуществе юридического лица, включая находящееся под залогом;
- подготовить план ликвидации юридического лица, закончить текущие дела;
- осуществлять поэтапную реализацию собственности ликвидируемого юридического лица в интересах заинтересованных сторон;
- представлять кредиторам, суду, государственным контролирующим и налоговым органам, другим заинтересованным организациям и лицам необходимую информацию об имуществе ликвидируемого предприятия, о ходе процесса реализации собственности;
- подготовить заключительный отчет о проведении ликвидации юридического лица и представить его в суд.

На основании утвержденного плана ликвидации осуществляется распродажа имущества. Продажа имущества ликвидируемого юридического лица проводится в том случае, если имеющиеся денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов.

После ликвидации юридического лица удовлетворение претензий кредиторов должнику производится в следующей очередности:

- осуществляется капитализация повременных платежей, причитающихся с субъекта хозяйствования, в связи с его ответственностью за причинение вреда жизни или здоровью;
- производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с членами трудового коллектива, а также осуществляется выплата вознаграждения по авторским договорам;
- вносятся платежи (задолженность) в бюджет и внебюджетные фонды;
- производится удовлетворение требований кредиторов по долговым обязательствам, обеспеченным залогом имущества;
- погашаются другие обязательства должника, а также проводятся другие необходимые мероприятия.

После удовлетворения претензий кредиторов составляется ликвидационный баланс, который вместе с остатком имущества передается собственнику или органу, назначившему ликвидационную комиссию.

Долговые обязательства, неудовлетворенные за недостатком имущества, считаются погашенными, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Юридическое лицо считается ликвидированным с момента исключения из государственного реестра.

## **4. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ**

### **4.1. Понятие и виды объектов гражданских прав**

*Объекты гражданских прав* – это те блага, на которые направлены гражданские права. Согласно ст. 128 ГК Республики Беларусь к объектам гражданских прав относятся:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- охраняемая информация;
- исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Вещи представляют собой материальные предметы, предназначенные для удовлетворения потребностей людей.

### **4.2. Классификация вещей**

Классификация вещей закреплена в Гражданском кодексе Республики Беларусь и имеет следующий вид:

- *Свободные в обороте вещи и ограниченно оборотоспособные вещи*, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота или нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, полученному в установленном порядке.

*Оборотоспособность* – возможность беспрепятственного участия вещей в гражданском обороте. Объекты гражданских прав и вещи могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому по гражданско-правовым сделкам. Вещи, изъятые из оборота, не могут быть предметом сделок, но они являются объектами права собственности государства (дороги, реки).

- *Вещи недвижимые и движимые.* Недвижимое имущество постоянно расположено в одном и том же месте, его перемещение невозможно (земельные участки, здания). Движимые вещи – это любые перемещаемые в пространстве вещи, исключая те, которые законодательными актами приравнены к недвижимости. Согласно ст. 130 ГК Республики Беларусь к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся: земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам также приравниваются предприятия в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река-море», космические объекты. Законодательными актами к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

- *Вещи делимые и неделимые.* Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой (стол). Если в результате деления каждая часть сохраняет свойства целого и единое назначение, вещь признается делимой (зерно).

- *Сложные вещи.* Это комплекс разнородных вещей, образующих единое целое, предполагающее использование их по общему назначению. Они выступают в гражданском обороте как целостный объект (библиотека, мебельный гарнитур).

- *Вещи индивидуально определенные и определенные родовыми признаками.* Вещь, наделенная только ей присущими признаками, которые выделяют ее из массы однородных вещей, является индивидуально-определенной. Это вещи единственные, уникальные, незаменимые (картина). Вещи, которые обладают признаками, присущими всем вещам того же рода, относятся к родовым (сахар, зерно).

- *Главная вещь и принадлежность.* Вещь, предназначенная для обслуживания другой (главной) вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежностью), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

В число объектов гражданских прав включаются плоды, продукция и доходы. Они принадлежат лицу, использующему их на законном основании.

Под *плодами* понимаются результаты органического, естественного развития вещи, порождением самой вещи. Они обособляются от нее и признаются самостоятельными объектами гражданских прав и могут быть как одушевленными (приплод животных), так и неодушевленными (плоды фруктовых деревьев).

*Продукция* – это то, что получено от производственного использования вещей (изделия, произведенные предприятиями).

*Доходы* – это денежные и иные поступления, полученные от участия вещи в гражданском обороте (проценты по банковскому вкладу).

#### **4.3. Деньги. Валютные ценности**

Пунктом 1 ст. 141 ГК Республики Беларусь предусматривается, что белорусский рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Республики Беларусь. Платежи на территории нашей страны осуществляются путем наличных и безналичных расчетов.

Субъекты правоотношений могут быть заинтересованы в использовании денег в той или иной форме, но законодательство в ряде случаев устанавливает обязательные предписания об использовании денег в определенной форме. Так, например, расчеты наличными оказываются более удобными и преобладают по своему удельному весу в сфере продажи товаров розничными торговыми предприятиями. А согласно Указу Президента Республики Беларусь «О некоторых мерах по упорядочению расчетов в Республике Беларусь» от 22 февраля 2000 г. № 82 индивидуальные предприниматели, ежемесячный размер выручки которых от реализации товаров (работ, услуг), кроме выручки, полученной от осуществления видов деятельности, по которым эти предприниматели уплачивают единый налог в соответствии с законодательными актами, превышает сумму, эквивалентную 1000 базовых величин, на первое число месяца, в котором производилась реализация товаров (работ, услуг), или осуществляющие прием наличных денежных средств с использованием кассовых суммирующих аппаратов или специальных компьютерных систем, обязаны открывать в банках текущие (расчетные) счета. Соответственно денежные средства указанных лиц, получаемые в результате осуществления предпринимательской деятельности, подлежат хранению в безналичной форме.

Расчеты между предприятиями, предпринимателями, частными нотариусами на территории Республики Беларусь осуществляются в безналичном порядке. Однако такие расчеты могут производиться и наличными деньгами в случаях, предусмотренных Порядком расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь, утвержденным Указом Президента Республики Беларусь «Об

утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь» от 29 июня 2000 г. № 359:

- расчеты между юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь в размере не более 50 базовых величин в месяц;
- расчеты с индивидуальными предпринимателями, сдающими в кассы банков наличные денежные средства, полученные от реализации товаров (работ, услуг); юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями в пределах размера зачисленных на текущие (расчетные) счета наличных денежных средств (в порядке, установленном Национальным банком Республики Беларусь);
- расчеты с юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь в размере, превышающем 50 базовых величин в месяц (с рынками за оказываемые ими услуги, за исключением аренды помещений; с магазинами-складами за приобретаемые у них товары и т. д.).

Изложенное предопределяет необходимость перевода денег из одной формы в другую. Порядок и условия такого перевода определяются законодательством и договорами между владельцами денег и банковскими учреждениями.

Статья 202 Банковского кодекса Республики Беларусь в качестве одной из операций, производимых по текущему (расчетному) банковскому счету, называет выдачу наличных денежных средств. Правила ведения кассовых операций и расчетов наличными денежными средствами в Республике Беларусь (пункт 9), утвержденные постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 26 марта 2003 г. № 57, предусматривают получение предприятиями, предпринимателями, частными нотариусами в банках, в которых открыты соответствующие счета, наличных денег на цели, установленные законодательством Республики Беларусь. Наличные деньги, полученные предприятиями, предпринимателями, частными нотариусами из касс банков, должны расходоваться на те цели, на которые они получены.

Банковская пластиковая карточка в соответствии со ст. 281 Банковского кодекса Республики Беларусь, подпунктом 1.1 пункта 1 Инструкции о порядке совершения операций с банковскими пластиковыми карточками, утвержденной постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 30 апреля 2004 г. № 74, представляет собой платежный инструмент, обеспечивающий доступ к банковскому счету и проведение безналичных платежей за товары и услуги, получение наличных денежных средств и осуществление иных операций в соответствии с законодательством. На карт-счета физических лиц могут зачисляться денежные средства в безналичном порядке либо путем внесения наличными в кассу банка в соответствии с законодательством и договором карт-счета. Зачисление денежных средств на карт-счет юридического лица или индивидуального предпринимателя производится с его текущего (расчетного) счета, со специального счета для хранения купленной на внутреннем валютном рынке иностранной валюты, с иных счетов в соответствии с законодательством.

На основании ст. 142 ГК Республики Беларусь виды имущества, признаваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяются законодательством. Право собственности на валютные ценности защищается в Республике Беларусь на общих основаниях.

В соответствии с пунктом 3 ст. 1 Закона Республики Беларусь «О валютном регулировании и валютном контроле» от 22 июля 2003 г. № 351-ХІІ валютными ценностями являются: иностранная валюта; платежные документы в иностранной валюте, являющиеся таковыми в соответствии с законодательством Республики Беларусь; ценные бумаги в иностранной валюте; белорусские рубли при совершении сделок между резидентами и нерезидентами, сделок между нерезидентами на территории Республики Беларусь, их ввозе и пересылке в Республику Беларусь, вывозе и пересылке из Республики Беларусь, осуществлении международных банковских переводов, осуществлении нерезидентами операций, не влекущих перехода права собственности на белорусские рубли, по счетам и вкладам (депозитам) в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь; ценные бумаги в белорусских рублях при совершении сделок между резидентами и нерезидентами, сделок между нерезидентами на территории Республики Беларусь, их ввозе и пересылке в Республику Беларусь, вывозе и пересылке из Республики Беларусь.

При этом в качестве иностранной валюты выступают денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монет, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем иностранном государстве или группе государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; средства в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах, находящиеся на счетах в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь, банках и иных кредитных организациях за пределами Республики Беларусь.

Ценными бумагами в иностранной валюте являются: ценные бумаги, являющиеся таковыми в соответствии с законодательством Республики Беларусь, номинальная стоимость которых выражена в иностранной валюте; ценные бумаги, являющиеся таковыми в соответствии с законодательством Республики Беларусь, не имеющие номинальной стоимости и выраженные в иностранной валюте; ценные бумаги, выпущенные нерезидентами и являющиеся таковыми в соответствии с законодательством иностранных

государств, номинальная стоимость которых выражена в иностранной валюте; ценные бумаги, выпущенные нерезидентами и являющиеся таковыми в соответствии с законодательством иностранных государств, не имеющие номинальной стоимости и выраженные в иностранной валюте.

Право собственности на валютные ценности защищается в Республике Беларусь на общих основаниях.

#### **4.4. Ценные бумаги, их виды**

В соответствии со ст. 143 ГК Республики Беларусь ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности. В случаях, предусмотренных законодательством или в установленном им порядке, для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (обычном или компьютерном).

Виды прав, которые удостоверяются ценными бумагами, обязательные реквизиты ценных бумаг, требования к форме ценной бумаги и другие необходимые требования определяются в установленном законодательством порядке. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность (ст. 145 ГК Республики Беларусь).

В соответствии со ст. 146 ГК Республики Беларусь права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать:

- предъявителю ценной бумаги (ценная бумага на предъявителя);
- названному в ценной бумаге лицу (именная ценная бумага);
- названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое уполномоченное лицо (ордерная ценная бумага).

К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг.

Ценные бумаги могут быть эмиссионными и неэмиссионными. Эмиссионными ценными бумагами являются облигации, акции и другие ценные бумаги, отнесенные к таковым законодательством.

#### **4.5. Нематериальные блага и их защита. Защита чести, достоинства и деловой репутации. Компенсация морального вреда**

В соответствии со ст. 151 ГК Республики Беларусь к нематериальным благам относятся: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу акта законодательства.

Нематериальные блага непередаваемы. В случаях и порядке, предусмотренных законодательством, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

Нематериальные блага защищаются в соответствии с гражданским законодательством в случаях и порядке, предусмотренных этим законодательством, а также в тех случаях и пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (ст. 11 ГК Республики Беларусь) вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения.

В соответствии со ст. 153 ГК Республики Беларусь гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации. Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.

Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законодательством интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же средствах массовой информации.

Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и порядке, предусмотренных процессуальным законодательством, в доход государства. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, невозможно, гражданин, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.

Правила ст. 153 ГК Республики Беларусь о защите деловой репутации гражданина соответственно применяются при защите деловой репутации юридического лица, кроме возмещения морального вреда.

В соответствии со ст. 152 ГК Республики Беларусь, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством, гражданин вправе требовать от нарушителя денежную компенсацию указанного вреда. При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

Помимо указанной статьи основания и размер компенсации морального вреда определяются также § 4 гл. 58 ГК Республики Беларусь. Согласно ст. 968 ГК Республики Беларусь моральный вред, причиненный действиями (бездействием), нарушающими имущественные права гражданина, подлежит компенсации в случаях, предусмотренных законодательными актами. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

Основания компенсации морального вреда независимо от вины причинителя вреда приведены в ст. 969 ГК Республики Беларусь. Такая компенсация осуществляется в следующих случаях:

- когда вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;
- когда вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- когда вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина;
- в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Способ и размер компенсации морального вреда определяются в соответствии со ст. 970 ГК Республики Беларусь. Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме. Размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда. При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Характер физических и нравственных страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего.

## 5. СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

### 5.1. Понятие и виды сделок

Согласно ст. 7 ГК Республики Беларусь *сделки* – это одно из наиболее распространенных оснований возникновения гражданских прав и обязанностей.

По сравнению с другими основаниями они отличаются следующими признаками:

- Сделка – это действие, т. е. совершаемые волевые поступки гражданина или юридического лица, направленные на достижение определенной цели. В основе сделок лежит воля граждан или организаций их совершающих.

Воля – это мотивированное желание достижения поставленной цели.

Учитывая волевой характер сделки, закон признает недействительными (ничтожными) сделки, совершенные лицами, не достигшими четырнадцати лет (малолетними), а также лицами, признанными в установленном порядке недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия.

- Сделка должна носить правомерный характер. Правомерность означает, что юридические права граждан порождаются лишь действиями, в полной мере соответствующими нормам права.
- Сделка – это действие, специально направленное на достижение юридических последствий, т. е. целью лица, совершающего сделку, является достижение определенного правового результата.

Этими признаками сделка отличается от иных правомерных волевых актов, влекущих возникновение гражданских прав и обязанностей.

Таким образом, сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 154 ГК Республики Беларусь).

Исходя из различных признаков разграничения выделяют следующие виды сделок следующим образом:

- По *количественному признаку*. Пункт 1 ст. 155 ГК Республики Беларусь устанавливает, что сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними. Для совершения односторонней сделки достаточно выражения воли одной стороны. Примерами односторонних сделок является выдача доверенностей (ст. 186 ГК Республики Беларусь), оформление завещания (ст. 1040 ГК Республики Беларусь). Двусторонней считается сделка, в которой выражается взаимная, согласованная воля двух сторон, участвующих в сделке. Примером двусторонней сделки служит договор купли-продажи. Взаимный, согласованный характер действий участников двусторонних сделок означает, что волеизъявление одной стороны должно соответствовать противоположной направленности волеизъявления другой, т. е. воля должна быть встречной.

Многосторонней считается сделка, в которой единая цель объединяет волеизъявление трех или более участников сделки (например, договор о совместной деятельности). Многосторонними сделками являются учредительные договоры о создании хозяйственных образований (например, концернов, ассоциаций, хозяйственных товариществ и т. д.). Двух- и многосторонние сделки именуются договорами.

- По *моменту времени*, с которого соответствующая сделка считается заключенной. По данному основанию сделки делятся на реальные и консенсуальные.

Консенсуальной считается сделка, заключенная с момента, когда стороны достигли между собой соглашения по всем ее существенным условиям и облекли его в требуемую законом форму. Консенсуальными являются сделки, связанные с куплей-продажей, и многие сделки по выполнению работ и оказанию услуг.

Реальной называется сделка, считающаяся совершенной, когда стороны, помимо достижения соглашения по всем существенным условиям одновременно, передают вещь одним участником другому. В реальной сделке необходима еще передача вещи, чтобы сделка считалась совершенной. Договор дарения является реальной сделкой и считается совершенным с момента фактической передачи вещи. В реальных сделках передача вещи выражает их заключение, в консенсуальных – исполнение в будущем.

- По *возмездности*. По этому основанию сделки бывают возмездными и безвозмездными. Возмездной признается сделка, по которой имуществом предоставляется одной стороны предполагает встречное имуществом предоставление другой. Возмездными является большинство заключаемых договоров.

Безвозмездной признается сделка, по которой имуществом предоставляется производится только одной стороной без получения встречного имущественного возмещения.

- По *форме*. По данному основанию сделки классифицируются на устные и письменные.

- По *наступлению прав и возникновению обязанностей*. По этому основанию сделки делятся на обычные и условные. В обычной сделке наступление прав и возникновение обязанностей по общему правилу происходит либо в момент совершения сделки, либо через некоторый промежуток времени. Условной называется сделка, в которой возникновение или прекращение прав и обязанностей ставится в зависимость от какого-то обстоятельства, которое может наступить или не наступить в будущем.

Статья 158 ГК Республики Беларусь предусматривает возможность совершения сделок под отлагательным либо под отменительным условием.

На биржах заключаются такие виды сделок, как бартерные сделки, сделки на срок (фьючерсы), сделки с премией (опционы). Кроме перечисленных, существуют и другие виды сделок.

## 5.2. Условия действительности сделок.

### Недействительность сделок

Действительной называется сделка, которая порождает юридические последствия для лиц, ее совершивших. Для того, чтобы сделка была признана действительной, необходимо наличие следующих условий:

- Содержание сделки не должно противоречить закону.

- Участники сделки должны обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью. Юридические лица вправе совершать сделки, соответствующие их специальной правоспособности. Законом установлено, что сделка может быть признана недействительной, если ее участники не обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью.

- Волеизъявление участников сделки должно соответствовать их внутренней воле. Этот признак характерен тем, что желание совершить сделку и внешнее выражение внутренней воли должны совпадать.

- Сделка должна быть совершена в установленной законом форме. Статья 159 ГК Республики Беларусь допускает совершение сделок в устной или письменной форме. Устная форма сделок применяется тогда, когда стороны выражают волю словами, и она воспринимается непосредственно. Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной также и в том случае, если из поведения лица явствует воля совершить сделку. Подобные действия называют конклюдентными, т. е. это молчаливые действия, явно свидетельствующие о намерении лица вступить в правоотношение и заменяющие словесное согласие на совершение сделки. В некоторых случаях, прямо предусмотренных законом или соглашением сторон, выражением воли совершить сделку признается также молчание (пункт 3 ст. 159 ГК Республики Беларусь).

В устной форме могут заключаться сделки между гражданами на сумму не свыше десятикратного размера базовой величины. К совершенным в устной форме приравниваются сделки в форме конклюдентных действий или совершенные путем молчания.

Письменная форма сделок может быть двух видов: простая письменная и нотариальная (пункт 1 ст. 159 ГК Республики Беларусь). В простой письменной форме в соответствии со ст. 162 ГК Республики Беларусь совершаются сделки юридических лиц между собой и с гражданами; сделки между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в десять раз размер базовой величины (а в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки), за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения.

Когда договор заключается в письменной форме, он может быть заключен как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телетайпной, телеграфной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (пункт 2 ст. 404 ГК Республики Беларусь).

Нотариальное удостоверение сделок обязательно лишь в случаях, указанных в законе, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Нотариальная форма может быть либо прямо предусмотрена законом, либо избрана участниками сделки по соглашению.

Обязательному нотариальному удостоверению подлежат:

- договоры отчуждения (купля-продажа, мена, дарение) жилого дома (его части), квартиры;
- договор о залоге жилого дома (части дома, квартиры), договор о залоге бумаг, договор о залоге предприятия (его части) и т. д.

Преимущество нотариальной формы в том, что сделка контролируется с точки зрения ее законности, соблюдения паритета интересов сторон, возникает возможность оценить все правовые последствия сделки. Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации. Несоблюдение хотя бы одного из перечисленных условий может повлечь за собой признание сделки недействительной. Недействительная сделка не порождает правовых последствий, на возникновение которых была направлена, а ее участники не приобретают прав и обязанностей.

Недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспоримые.

*Ничтожными* называются сделки, когда для признания их недействительности решения суда не требуется. Этот вид сделок относится к числу абсолютно недействительных сделок. Они считаются недействительными с момента их совершения. Такая сделка может не исполняться любой из сторон без всяких отрицательных для этой стороны последствий.

*Оспоримыми* называются сделки, когда для признания их недействительности требуется решение суда. Такого рода сделки относятся к числу относительно недействительных. В момент их совершения они имеют юридическую силу, но затем могут быть оспорены заинтересованной стороной в суде, который признает их недействительными.

К ничтожным относятся следующие сделки:

- Не соответствующие требованиям закона, нарушающие любую правовую норму. Например, незаконной является продажа оружия лицами, не имеющими на это разрешения.
- Совершенные лицами, не достигшими 14 лет (малолетними);
- Совершенные гражданами, хотя и достигшими совершеннолетия, т. е. 18 лет, но признанными в судебном порядке недееспособными вследствие психического расстройства, душевной болезни или слабоумия (ст. 172 ГК Республики Беларусь), за исключением тех споров, когда сделка совершена для выгоды недееспособного.
- Совершенные для вида без намерения создать правовые последствия, т. е. мнимые сделки (пункт 1 ст. 171 ГК Республики Беларусь). Разновидностью мнимой является притворная сделка, прикрывающая другую сделку, которую стороны действительно имеют в виду и желают совершить. Притворная сделка скрывает за собой ту сделку, которая преследует действительный конкретный интерес.
- Совершенные юридическим лицом, выходящие за пределы его правоспособности (внеуставные сделки).
- Совершение которых запрещено законодательством.
- С нарушением требований простой письменной или нотариальной формы либо с нарушениями требований закона об обязательной государственной регистрации.

Ничтожными являются также сделки, направленные на ограничение правоспособности и дееспособности граждан, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом (ст. 21 ГК Республики Беларусь).

Оспоримыми являются следующие сделки:

- Совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет без согласия законных представителей (родителей, попечителей), кроме сделок, которые они имеют право совершать самостоятельно (ст. 176 ГК Республики Беларусь);
- Совершенные гражданами, не способными понимать значения своих действий или руководить ими. Сделка совершается гражданином хотя и дееспособным, но находящимся в момент совершения в состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК Республики Беларусь).
- Совершенные гражданами с ограниченной дееспособностью. Это совершеннолетние граждане, которые потеряли способность к самоконтролю вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами.

- Совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. К таким видам заблуждения может быть отнесено заблуждение относительно природы сделки, тождества предмета сделки, качества предмета, т. е. отсутствие представления или неправильное представление лица о характере сделки, ее виде или основных элементах.

- Совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителей одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств. Путем обмана одна сторона побуждает к заключению сделки другую сторону, умышленно умалчивая о недостатках предмета сделки, мотивов ее заключения, которые имеют важное значение.

Существуют следующие виды имущественных последствий недействительности сделки:

- восстановление обеих сторон в первоначальное положение (двусторонняя реституция);
- восстановление одной стороны в первоначальное положение и взыскание всего исполненного или подлежащего исполнению второй стороной в доход государства (односторонняя реституция);
- взыскание переданного или подлежащего передаче по сделке имущества в доход государства (недопущение реституции).

При двусторонней реституции каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах.

Двусторонняя реституция, в частности предусмотрена для случаев недействительности сделок, совершенных с малолетними (до 14 лет); не соответствующих законодательству; совершенных гражданами, признанными недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия; совершенных с нарушением формы; выходящих за рамки уставной правоспособности и др.

При односторонней реституции одна из сторон сделки (добросовестная) имеет право на возврат того, что она передала другой стороне. Недобросовестная сторона не имеет права на имущественное восстановление. Все полученное ею по сделке передается в доход государства. Односторонняя реституция предусмотрена для случаев признания недействительными сделок, заключенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения сторон или при стечении тяжелых обстоятельств.

При совершении сделки, запрещенной законодательством, применяется недопущение реституции, т. е. все, что было передано в исполнение, обращается в доход государства.

Признание сделки недействительной осуществляется путем подачи иска в суд в пределах срока исковой давности, установленного действующим законодательством.

### 5.3. Понятие представительства и его виды.

#### Лица, не являющиеся представителями

Под *представительством* понимается гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (представитель) совершает в пределах предоставленных ему полномочий сделки и иные правомерные юридические действия от имени и в интересах другого лица (представляемого).

Необходимость института представительства объясняется различными обстоятельствами, когда лицо самостоятельно не может осуществлять свои права и исполнять обязанности из-за отсутствия полной дееспособности, ограничения дееспособности, признания гражданина недееспособным.

Статья 183 ГК Республики Беларусь содержит сведения о субъектах представительства.

*Представляемый* – это лицо (физическое или юридическое), которое передает другому полномочие на совершение от его имени и в его интересах определенных юридических действий.

*Представитель* – это лицо (физическое или юридическое), уполномоченное совершать сделки и другие юридические действия от имени и в интересах представляемого. В качестве представителя может выступать только лицо, обладающее полной дееспособностью. Не являются представителями в соответствии с пунктом 2 ст. 183 ГК Республики Беларусь лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие и др.), а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично.

*Третье лицо* – это гражданин (юридическое лицо), с которым от имени и в интересах представляемого представитель заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие.

*Представитель* – это уполномоченное лицо, действующее от имени и в интересах представляемого. Согласно пункту 1 ст. 183 ГК Республики Беларусь полномочия представителя могут основываться на доверенности, законе либо акте уполномоченного на то государственного органа. В зависимости от этого различают два основных вида представительства: добровольное и обязательное.

*Обязательным* является представительство, которое основано на законе или административном акте. Поэтому оно называется *законным представительством*. Законными представителями малолетних детей являются их родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Особенностями данного вида представительства является то, что оно возникает независимо от волеизъявления представляемого и полномочия представителя непосредственно определены законом.

Добровольным называют представительство, которое основано на договоре между представляемым и представителем, который определяет содержание их правоотношений.



Разновидностью добровольного представительства является коммерческое представительство, стороной которого является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров.

При добровольном представительстве полномочия представителя перед третьими лицами фиксируются в специальном документе, именуемом доверенностью.

#### **5.4. Доверенность и ее виды**

*Доверенность* – письменное уполномочие одного лица другому лицу для представительства от его имени перед третьими лицами (пункт 1 ст. 186 ГК Республики Беларусь). По объему полномочия, которым наделяется представитель, следует различать три вида доверенности: разовую, специальную и общую.

*Разовая* доверенность заключает в себе полномочие представителя на совершение какого-либо одного действия.

*Специальная* доверенность дает представителю право на совершение в течение определенного срока нескольких однородных юридических действий. Общая (генеральная) доверенность дает представителю право на совершение различных по характеру сделок и иных юридических действий.

Любая доверенность должна облекаться в письменную форму и обязательно подписываться представляемым. По желанию представляемого доверенность может быть нотариально удостоверена. В тексте доверенности указываются место и дата ее составления (подписания), фамилия, имя, отчество (полное наименование юридического лица) и место жительства (место нахождения юридического лица) представителя и представляемого.

Срок действия доверенности устанавливается выдавшим ее лицом по его усмотрению, но не может превышать трех лет. Если данный срок не указан, то такая доверенность будет действительна лишь в течение одного года со дня выдачи. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна (пункт 1 ст. 187 ГК Республики Беларусь).

Передоверие представляет собой юридический факт, в силу которого полномочие представителя передается другому лицу и может иметь место в следующих случаях:

- когда допустимость передоверия предусмотрена самой доверенностью;
- если представитель вынужден сделать это в силу сложившихся обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

Удостоверение доверенностей относится к наиболее распространенным нотариальным действиям. В соответствии с пунктом 3 ст. 186 ГК Республики Беларусь к нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются следующие:

- доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;
- доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работающих в этих частях, соединениях, учреждениях, заведениях, рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части соединения, учреждения или заведения;
- доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником места лишения свободы;
- доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты.

Согласно ст. 189 ГК Республики Беларусь действие доверенности прекращается в следующих случаях:

- истечение срока доверенности;
- отмена доверенности лицом, выдавшим ее;
- отказ лица, которому выдана доверенность;
- прекращение деятельности юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- прекращение деятельности юридического лица, которому выдана доверенность;
- смерть гражданина, выдавшего доверенность; признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- смерть гражданина, которому выдана доверенность; признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

За удостоверение доверенностей взимается государственная пошлина в порядке и размерах, предусмотренных соответствующими нормативными актами.

## 6. СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

### 6.1. Понятие и виды сроков в гражданском праве

Под *сроком в гражданском праве* понимается момент или отрезок (период) времени, с наступлением или истечением которого закон связывает определенные правовые последствия. Устанавливается срок законодательством, сделкой (договором) или назначается хозяйственным судом.

Сроки, *установленные законом*, могут иметь правовыми последствиями возникновение, изменение или прекращение соответствующих гражданских прав и обязанностей. Сроки, установленные законом, не могут быть изменены соглашением сторон и обязательны для выполнения всеми физическими и юридическими лицами.

*Договорные* сроки устанавливаются соглашением сторон. Эти сроки по усмотрению сторон могут быть изменены.

Сроки, *устанавливаемые судом* (хозяйственным), определяются им при рассмотрении конкретных споров.

Сроки классифицируются по правовым последствиям следующим образом:

- Сроки, которые определяют время исполнения обязанностей и осуществления прав (например, погашение долга к 5 марта текущего года).
- Пресекательные сроки, определяющие время существования права или обязанности. Истечение этого срока влечет одновременно прекращение соответствующих прав и обязанностей.
- Гарантийные сроки, связанные с гарантией качества продукции и товаров. Эти сроки предусмотрены в законе или договоре.
- Претензионные, под которыми понимаются сроки, установленные законом, в течение которых управомоченное лицо должно до обращения в суд предъявить претензию обязанному лицу для непосредственного разрешения спора.

Установленный законом договором или назначенный судом срок определяется календарной датой либо истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями и часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Если срок определен периодом времени, то течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Например, действие срока доверенности начинается на следующий день после дня ее выдачи.

Срок истекает при исчислении годами (в соответствующий месяц и число последнего года срока), месяцами (в соответствующее число последнего месяца срока), неделями (в соответствующий день последней недели срока).

При совпадении окончания срока с нерабочим днем днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, то оно может быть выполнено до 24 ч последнего дня срока. При совершении таких действий в организации истечением срока считается, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Имеются также сроки, называемые *исковой давностью*.

### 6.2. Понятие исковой давности. Сроки исковой давности

Основным средством защиты нарушенного гражданского права является иск, для предъявления которого устанавливается определенный срок. Этот срок получил в гражданском праве наименование «исковая давность».

Согласно ст. 196 ГК Республики Беларусь *исковая давность* – это установленный законом срок принудительной защиты права по иску лица, право которого нарушено. Это право защищается судом, в том числе хозяйственным, третейским судами или иным компетентным органом.

Необходимость исковой давности в гражданском праве обусловлена целью побудить участников гражданского оборота своевременно выполнять взятые на себя обязательства, обеспечивать взаимный контроль за выполнением договорных условий участниками гражданских правоотношений. Введение института исковой давности содействует стабилизации гражданского оборота, разрешению вопросов в установленный срок и при необходимости применению соответствующих мер воздействия.

Общий срок исковой давности для защиты гражданских прав устанавливается в три года (ст. 197 ГК Республики Беларусь).

Для отдельных видов требований могут устанавливаться специальные сроки исковой давности – сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком (ст. 198 ГК Республики Беларусь). В частности, срок исковой давности для требований о ненадлежащем качестве работы, выполненной по договору подряда, составляет один год, а в отношении зданий, построек и сооружений – три года (пункт 1 ст. 678 ГК Республики Беларусь). Годичный срок исковой давности установлен по требованиям, возникающим из

перевозки груза, с момента, определяемого транспортными уставами и кодексами (пункт 3 ст. 751 ГК Республики Беларусь). Законодательством установлены и другие специальные сроки исковой давности.

Сроки исковой давности отличаются от пресекательных, гарантийных и претензионных. Сроки исковой давности, как общие, так и специальные, не могут быть изменены не только в одностороннем порядке, но и по соглашению сторон.

Установленные законом сроки исковой давности начинаются со дня возникновения права на иск. Право же на иск возникает со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. С этого момента, т. е. когда сторона узнала о нарушении своего права, возникает и право на иск как средство защиты нарушенного права.

В том случае, если лицо пропустило срок исковой давности по причинам от него зависящим, то сроки исковой давности должны исчисляться с момента фактического нарушения права.

Иногда исковая давность начинается позднее нарушения права. Это происходит в тех случаях, когда претензионный срок не входит в срок исковой давности (например, после предъявления и рассмотрения претензии по перевозкам).

Определение начала и окончания срока исковой давности подчиняется общим правилам о процессуальных сроках.

### **6.3. Приостановление и перерыв течения срока исковой давности**

Исковая давность течет непрерывно. Однако бывает так, что лицо не может предъявить иск по причинам, от него не зависящим. Следовательно, возникает необходимость в приостановлении исковой давности. Приостановление исковой давности означает, что в указанный срок не засчитывается тот период времени, когда лицо не могло предъявить иск в защиту своих прав в силу объективных причин, от него не зависящих. К числу таких оснований, приостанавливающих течение исковой давности, согласно ст. 203 ГК Республики Беларусь относятся:

- *Непреодолимая сила*, т. е. если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Под понятием «непреодолимая сила» (форс-мажорное обстоятельство) понимают стихийные бедствия, общественные явления, которые нарушают нормальную работу предприятий, учреждений, организаций, и тем самым препятствуют предъявлению иска. К непреодолимой силе относятся такие природные явления, как землетрясение, наводнение, ураган, которые вызывают стихийные бедствия, а также эпидемии, эпизоотии.

- *Нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил*, переведенных на военное положение (не приостанавливается исковая давность, если гражданин призван в обычном порядке на сборы или на службу в Вооруженных Силах).

- *Объявление моратория*, т. е. установление на основании закона Правительством Республики Беларусь отсрочки исполнения обязательства. В отличие от непреодолимой силы здесь создается не фактическое, а юридическое препятствие для предъявления иска.

Течение срока исковой давности приостанавливается также в случае приостановления действия закона или иного законодательного акта, регулирующего соответствующие отношения. Данные обстоятельства приостанавливают исковую давность лишь в том случае, если они возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а при сокращенном сроке, равном шести или менее шести месяцев, – в течение всего срока давности. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления исковой давности, течение ее срока продолжается. Оставшаяся часть исковой давности удлиняется до шести месяцев, а если речь идет о сокращенном сроке, равном шести и менее месяцам, то он полностью восстанавливается.

Перерыв течения срока исковой давности состоит в том, что при наличии предусмотренных в законе оснований время, истекшее до них, в давностный срок не засчитывается. После истечения указанных в законе оснований, из-за которых был вызван перерыв, исковая давность начинается сначала. Этим он отличается от ее приостановления.

В соответствии со ст. 204 ГК Республики Беларусь течение срока исковой давности прерывается в следующих случаях:

- При предъявлении иска в установленном порядке. Обращение с иском в суд является основанием перерыва течения исковой давности. После перерыва течение срока исковой давности начинается снова. Время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

- При совершении обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Действиями, свидетельствующими о признании долга, могут быть частичная уплата долга или процентов по нему, обещание вернуть долг, просьба об отсрочке платежа и т. д.

Если суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности, нарушенное право подлежит защите путем восстановления срока исковой давности. Закон не устанавливает перечня причин, которые можно было бы считать уважительными. К ним могут относиться болезнь, длительная командировка, неграмотность и т. д.

Причины пропуска исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, то в течение срока давности (ст. 206 ГК Республики Беларусь).

#### 4. Требования, на которые исковая давность не распространяется

Исковая давность распространяется на все требования, вытекающие из гражданских правоотношений. Однако есть требования, на которые исковая давность не распространяется. К ним относятся следующие:

- Требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом. Такого рода требованиями являются честь, достоинство или деловая репутация гражданина или организации (предприятия, учреждения), право на имя и др. Эти права каким-либо сроком исковой давности не ограничены. В частности, оскорбление гражданина может стать предметом рассмотрения в суде независимо от сроков давности.
- Требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов. Хранение денег в кредитных учреждениях не ограничено сроком хранения, и выдаются они по первому требованию вкладчика.
- Требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина. При причинении вреда здоровью гражданина он вправе независимо от срока давности предъявить требования о возмещении такого вреда, а в случае его смерти такое право предоставлено иждивенцам.
- Требования собственника или иного законного владельца об устранении нарушений его права (даже в случае, если эти нарушения не были соединены с лишением владения).
- Другие требования в случаях, установленных законом.

### 7. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

#### 7.1. Понятие и содержание права собственности

Собственность представляет собой отношения между людьми по поводу присвоения материальных благ.

Право собственности закрепляет в своих нормах обладание материальными благами (объектами, имуществом), их принадлежность конкретным собственникам, а также предусматривает условия и порядок приобретения имущества в собственность, возможность владеть, пользоваться и распоряжаться им. Оно устанавливает принадлежность или невозможность принадлежности материальных благ (имущества) субъектам с помощью правовых норм.

Под понятием права собственности подразумевают два значения:

- право собственности в объективном смысле;
- право собственности в субъективном смысле.

Право собственности *в объективном смысле* есть совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих в соответствии со структурой общества отношения по владению, пользованию и распоряжению средствами и продуктами производства либо в интересах гражданина (частная собственность), либо в интересах государства (государственная собственность).

Право собственности *в субъективном смысле* означает возможность субъектов по своему усмотрению и независимо от кого-либо владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом в пределах, установленных законом.

Содержанием права собственности являются *правомочия владения, пользования и распоряжения*, которые принадлежат собственнику в силу предписания закона. Следовательно, собственник вправе совершать в отношении своего имущества любые действия и использовать его для любой деятельности, если это не противоречит закону. Так, согласно пункту 2 ст. 210 ГК Республики Беларусь собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Каждое из указанных правомочий представляет собой не только необходимый элемент права собственности, но и обладает определенной спецификой и самостоятельностью.

*Владение* – это фактическое обладание вещью лицом, дающее возможность физического или хозяйственного воздействия на нее. Законное владение опирается на определенное правовое основание (титул), поэтому владение, охраняемое законом, называется титульным. Наличие титула означает, что владелец обладает правом владения, и оно имеется, прежде всего, у собственника, но может быть и у других лиц (например, у нанимателя, комиссионера), получивших это право на основании договора с собственником либо на основании административного акта (например, по распоряжению органов опеки). Иногда право владения возникает в силу прямого указания закона (например, у местного органа власти в отношении переданной ему находки).

Незаконным признается владение не собственника, не основанное на законе, договоре с собственником или административном акте. Однако незаконный владелец признается добросовестным, если он, приобретая имущество, не знал и не должен был знать, что лицо, у которого он приобрел имущество, владеет им незаконно, а следовательно и не имело право его отчуждать.

*Пользование* – это возможность извлекать из вещи полезные свойства в целях удовлетворения различного рода потребностей, в том числе получать плоды и доходы в процессе эксплуатации этой вещи. Право пользования может принадлежать и несобственнику на основании договора с собственником, либо в силу закона, либо административного акта.

*Распоряжение* – это возможность определять юридическую судьбу вещи. Граждане осуществляют распоряжение чаще всего путем совершения различных сделок (например, путем купли-продажи, дарения, завещания и т. д.). Организации распоряжаются принадлежащим им имуществом путем совершения действий по его реализации в пределах, не противоречащих действующему законодательству. Государство, осуществляя право распоряжения, передает часть своего имущества во владение и пользование предприятия, организациям наделяя их соответствующими правами. Одним из таких прав является право хозяйственного ведения.

*Право хозяйственного ведения* – это особое вещное право юридического лица, которым наделяет его государство. Унитарное предприятие (республиканское или коммунальное), которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается имуществом собственника в пределах, установленных законом и целями его деятельности.

Основываясь на законе, собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, решает вопросы создания унитарного предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации; назначает руководителя предприятия, осуществляет контроль над использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (пункт 2 ст. 276 ГК Республики Беларусь).

Предприятие на праве хозяйственного ведения вправе совершать все те действия, которые не отнесены к компетенции собственника. Собственник же имеет право на получение части прибыли согласно заключенному договору от использования имущества, принадлежащего ему.

Закон (пункт 3. ст. 276 ГК Республики Беларусь) определяет, что унитарное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду и залог, вносить в качестве вклада в уставный фонд (складочный капитал) хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Государство, осуществляя право распоряжения имуществом, наделяет также некоторые казенные предприятия, учреждения и *правом оперативного управления*. Эти предприятия, а также учреждения в отношении закрепленного за ними имущества осуществляют права владения, пользования и распоряжения в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Если же имущество используется казенным предприятием или учреждением не по назначению (имеется излишнее, неиспользуемое), то собственник имущества вправе изъять его и распорядиться им по своему усмотрению (ст. 277 ГК Республики Беларусь).

Предприятия, наделенные правом оперативного управления, вправе распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества.

Правом оперативного управления наделяются предприятия, учреждения, субсидирование которых осуществляется из государственного бюджета.

## **7.2. Основания приобретения и прекращения права собственности**

Появление или утрату права собственности закон связывает с юридическими фактами, которые являются основаниями для возникновения и прекращения права собственности, которые подразделяются на первоначальные и производные.

*Первоначальными* признаются основания, при которых право собственности возникает на имущество, вообще никому не принадлежащее, или возникает независимо от права и воли предшествующего собственника. К нему относятся:

- *Изготовление или создание новой вещи, а также создание материальных объектов в процессе производства.* При этом собственником созданных объектов считается тот, кто является собственником имущества, переданного во владение, пользование и распоряжение.

- *Получение плодов, продукции, доходов в результате использования имущества.* Полученные таким образом плоды, продукция и доходы принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании имущества (ст. 136 ГК Республики Беларусь).

- *Бесхозяйные вещи.* Согласно ст. 226 ГК Республики Беларусь бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Лицо становится собственником такого имущества по истечении установленных законом сроков и при наличии определенных условий приобретательной давности (или давности владения).

- *Находка* (ст. 228–230 ГК Республики Беларусь). Лицо, нашедшее вещь, вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, орган местного управления и самоуправления или указанному ими лицу.

При обнаружении вещи в помещении или на транспорте она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. Приобретение права собственности на вещь лицом, нашедшим ее, происходит в том случае, если в течение шести месяцев с момента заявления о находке милиции или органу местного управления и самоуправления лицо, уполномоченное на получение утерянной вещи, не будет установлено и не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу, либо милиции, либо органу местного управления или самоуправления.

- *Безнадзорные животные.* Нормы, определяющие правовой режим безнадзорных животных, содержатся в статьях 231–233 ГК Республики Беларусь. Безнадзорным считается животное, которое к моменту задержания не находилось в хозяйстве какого-либо другого лица. Законом установлено, что лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот либо других безнадзорных домашних животных, обязано возвратить их собственнику, а если собственник животных или место пребывания его неизвестны, то не позднее трех дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в органы местного управления и самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника.

- *Клад.* В ст. 234 ГК Республики Беларусь указано, что это зарытые в землю или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. Этим клад отличается от находки, при которой вещи из владения собственника выходят помимо его воли.

Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит земельный участок, строение, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

Лицо, обнаружившее клад, содержащий вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, обязано передать их в государственную собственность. Обнаружение такого клада дает право собственнику земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицу, обнаружившему клад, на получение ими вместе вознаграждения в размере пятидесяти процентов стоимости клада. Полученное вознаграждение делится между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

- *Самовольная постройка.* Согласно пункту 1 ст. 223 ГК Республики Беларусь самовольной постройкой (самовольным строительством) как одним из оснований приобретения права собственности является строительство, а также пристройка, надстройка, перестройка дома, другого строения, сооружения или создание иного недвижимого имущества на земельном участке, не отведенном для этих целей, в установленном порядке, а также без получения на это необходимых разрешений либо с существенными нарушениями градостроительных норм и правил.

Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности. Следовательно, оно не вправе пользоваться и распоряжаться такой постройкой (продавать, сдавать в аренду и т. п.).

*Производными* называются такие основания, при которых право нового собственника зависит от права предшествующего собственника.

Наиболее распространенными производными основаниями возникновения права собственности признаются договоры купли-продажи, мены, дарения, займа; наследование по закону и завещанию; биржевые сделки и т. д.

Согласно ст. 224 ГК Республики Беларусь право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не установлено законом или договором.

Основания прекращения права собственности закреплены ст. 236 ГК Республики Беларусь. Их подразделяют на зависящие от воли собственника и не зависящие от нее.

К основаниям прекращения права собственности, *зависящим от воли собственника*, относятся:

- *Отчуждение собственником своего имущества другим лицам.* Такое отчуждение может происходить на основании различного рода сделок в случаях, когда приобретение права собственности одним лицом означает прекращение права собственности другим. Отказ от права собственности на какую-либо вещь не влечет одновременно прекращения прав и обязанностей собственника на это имущество до приобретения права собственности на данное имущество другим лицом.

- *Гибель или уничтожение имущества.* Право собственности в такого рода случаях прекращается вследствие исчезновения вещи как объекта гражданского права.

- *Утрата права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.*

К основаниям прекращения права собственности, *не зависящим от воли собственника*, относятся те, по которым допускается принудительное взыскание. К таким основаниям относятся:

- *Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника.* Изъятие имущества у собственника в таких случаях производится на основании решения суда, если иной порядок не установлен законом или договором. Перечень имущества физических лиц, на которое не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов, определяется Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь.

- *Отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать другому лицу.* В ст. 239 ГК Республики Беларусь сказано, что если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать, то это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законом не установлен иной срок.

• *Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка.* Согласно ст. 240 ГК Республики Беларусь отчуждение недвижимого имущества связано с изъятием земельного участка для государственных нужд и нужд административно-территориальных единиц либо ввиду ненадлежащего использования земли. При этом закон указывает, что допускается прекращение права собственности на здания, сооружения и другое недвижимое имущество, если невозможно изъятие земли в указанных в законе случаях без такого отчуждения недвижимости.

При возникновении такого рода обстоятельств недвижимое имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном законодательством.

При несогласии собственника с принятым решением, влекущим прекращение права собственности, оно не может быть осуществлено до разрешения спора в судебном порядке.

• *Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных* в соответствии со ст. 241 ГК Республики Беларусь при условии, когда их собственник бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения. Правила, определяющие выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними, изложены в ст. 242 ГК Республики Беларусь. В этой статье сказано, что право собственности на домашних животных может быть прекращено при ненадлежащем обращении с ними.

Под *ненадлежащим обращением с домашними животными* исходя из нормы закона понимается такое обращение, которое находится в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к ним.

• *Реквизиция.* Согласно ст. 243 ГК Республики Беларусь реквизиция – это изъятие у собственника имущества в интересах общества в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер.

Если действие обстоятельств, на основании которых была произведена реквизиция, прекратилось, собственник реквизируемого имущества вправе обратиться в суд с требованием возврата сохранившегося имущества.

• *Конфискация.* Имущество может быть изъято у собственника в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения. В отличие от реквизиции при конфискации имущество изымается безвозмездно по решению суда. Конфискация не может быть направлена на имущество, необходимое в соответствии с законом осужденному и лицам, находящимся на его иждивении. Перечень такого имущества устанавливается Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь.

• *Отчуждение имущества в связи с утратой права доли в общем имуществе.* Прекращение права собственности на имущество в данном случае связано с невозможностью выделения в натуре участнику долевой собственности конкретного имущества.

• *Отчуждение имущества в случае утраты пользования земельным участком.* Права на недвижимость, оставленную собственником на земельном участке, определены ст. 266 ГК Республики Беларусь. Они определяются соглашением между собственником участка и собственником соответствующего недвижимого имущества.

• *Отчуждение земельного участка для государственных нужд.* Законодательством предусмотрено прекращение права собственности на земельный участок собственника или изъятие его у владельца для государственных нужд или нужд административно-территориальной единицы путем выкупа. Основанием для этого является, например, строительство объекта, необходимого для государственных нужд.

Орган, принявший решение об изъятии земельного участка, должен письменно известить собственника земельного участка не позднее, чем за год до предстоящего изъятия земельного участка.

По требованию собственника земельного участка, изъятых для государственных нужд, ему может быть предоставлен другой земельный участок с зачетом его стоимости в выкупную цену.

• *Разгосударствление и приватизация* находящегося в государственной собственности имущества, осуществляющаяся в настоящее время на основании Закона Республики Беларусь «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь» от 19 января 1993 г. Согласно ч. 3 ст. 1 указанного закона приватизацией является приобретение физическими и юридическими лицами права собственности на объекты, принадлежащие государству. В результате приватизации государство полностью или частично утрачивает право собственности на эти объекты. Процесс приватизации осуществляется как путем безвозмездной передачи государственной собственности, так и путем ее продажи. Доля государственной собственности, безвозмездно передаваемой гражданам Республики Беларусь, в каждом конкретном случае определяется государством.

Возмездная приватизация осуществляется путем продажи объектов государственной собственности на аукционах, по конкурсу; продажи акций, принадлежащих государству, в том числе на льготных условиях; выкупа арендованного имущества арендным предприятием.

• *Национализация.* Согласно ст. 245 ГК Республики Беларусь национализация – это обращение в собственность государства имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам. Проведение национализации допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закона о национализации имущества, принадлежащего физическим и юридическим лицам. При этом требуется своевременное и полное компенсирование стоимости отчужденного имущества и других убытков, причиненных его изъятием.

### 7.3. Формы и субъекты права собственности

В ст. 13 Конституции Республики Беларусь сказано, что собственность в Республике Беларусь может быть государственной и частной. Это следует также из ст. 213 ГК Республики Беларусь. При этом частная собственность подразделяется на собственность граждан и негосударственных юридических лиц, а государственная собственность – на республиканскую и коммунальную. Они, в свою очередь подразделяются на подвиды. Так, собственность негосударственных юридических лиц как вид частной собственности можно подразделить на собственность хозяйственных обществ и товариществ, потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций.

Деление собственности на виды может проводиться и по другим основаниям (например, право собственности на движимое и недвижимое имущество, включающее различные объекты права собственности).

Законодательство равным образом защищает права всех собственников и гарантирует равные условия развития всех форм собственности.

Государство и административно-территориальные единицы являются субъектами права государственной собственности и реализуют принадлежащее им право собственности как непосредственно, так и через подчиненные им органы.

*Республиканская собственность* включает в себя: землю, ее недра, воздушное пространство над территорией страны, внутренние водоемы, леса и другие природные ресурсы Республики Беларусь. К республиканской собственности законодательство относит также: имущество органов государственной власти и государственного управления; культурные и исторические ценности народа Республики Беларусь; средства республиканского бюджета; республиканские банки; предприятия, народнохозяйственные комплексы и иные производственные объекты; учебные заведения; объекты социально-культурной сферы; научно-исследовательские и проектные институты; иное имущество, обеспечивающее суверенитет, хозяйственную самостоятельность республики, ее экономическое и социальное развитие.

В целом же, как следует из пункта 2 ст. 215 ГК Республики Беларусь, республиканская собственность состоит из казны Республики Беларусь и имущества, закрепленного за республиканскими юридическими лицами в соответствии с актами законодательства.

*К коммунальной собственности* относится: имущество органов власти и управления административно-территориальных образований; средства местного бюджета; жилищный фонд и жилищно-коммунальное хозяйство; предприятия сельского хозяйства, торговли, бытового обслуживания; транспорт; промышленные, строительные и другие предприятия и комплексы; учреждения образования, культуры, здравоохранения и иное имущество, необходимое для экономического и социального развития соответствующей территории.

Субъектами права *частной* собственности являются физические и негосударственные юридические лица (пункт 3 ст. 213 ГК Республики Беларусь).

В частной собственности могут находиться: жилые дома, дачи, садовые домики, производственные и хозяйственные строения, насаждения на земельном участке, транспортные средства, денежные средства, акции и другие ценные бумаги, предметы домашнего хозяйства и личного потребления, средства производства для ведения хозяйственной или иной деятельности, не запрещенной законом, предприятия торговли и обслуживания, объекты культуры и искусства, произведенная продукция и полученные доходы, а также иное имущество потребительского и производственного назначения.

Состав, количество и стоимость имущества, приобретенного гражданином за счет его доходов и сбережений либо по иным основаниям, допускаемым законом, не ограничивается.

Законодательными актами могут быть предусмотрены отдельные виды имущества, которые могут приобретаться лишь в особом порядке, а также установление ограничений по количеству имущества, которое может находиться в частной собственности.

Гражданин, имущество которого принадлежит ему на праве частной собственности, вправе распорядиться им по своему усмотрению, включая его продажу, дарение, передачу по наследству и совершение иных сделок, не противоречащих закону. Однако осуществление права по поводу объектов частной собственности не должно причинять вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям, ущемлять права и законные интересы других лиц.

Принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным при необходимости компенсированием отчужденного имущества.

### 7.4. Понятие и виды права общей собственности

Если один и тот же объект принадлежит нескольким лицам, то возникает общая собственность, которая регулируется законом. В соответствии с пунктом 1 ст. 246 ГК Республики Беларусь имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на *праве общей собственности*.



В качестве имущества, как объекта права общей собственности, выступает индивидуально-определенная вещь или совокупность вещей. Объектом права общей собственности может быть и предприятие как имущественный комплекс.

Закон подразделяет общую собственность на два вида: долевую и совместную. Так, в пункте 2 ст. 246 ГК Республики Беларусь сказано, что имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность).

*Право общей долевой собственности* возникает тогда, когда каждому из ее собственников принадлежит определенная доля, которая указывает на объем тех расходов, которые должны нести каждый из участников по содержанию общего имущества. От определения долей зависит и определение той части доходов, на которые может претендовать участник общей долевой собственности.

Необходимо понимать, что данная доля в праве общей собственности носит абстрактный характер, т. е. это доля в праве, приобретающая конкретное имущественное выражение, когда встает вопрос о ее выделе.

Значение ее также состоит и в том, что она указывает на какую долю может претендовать собственник при разделе общей собственности или при выделе из нее.

Осуществление права собственности в соответствии со статьями 249, 250 ГК Республики Беларусь, должно происходить по взаимному согласию всех собственников.

При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют право преимущественной покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях. Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых она продается.

Участнику долевой собственности, преимущественное право покупки которого нарушено, предоставлен трехмесячный срок для требования в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (ст. 253 ГК Республики Беларусь).

Каждый из собственников вправе требовать раздела и выдела своей доли из общего имущества в натуре или в денежном выражении. Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, может быть произведен между ее участниками по соглашению между ними.

Если участники долевой собственности не достигли соглашения о способах и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них, то собственник вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. При невозможности выдела доли в натуре без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, такой выдел не допускается законодательством. Выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

*Право общей совместной собственности* возникает только в случаях, предусмотренных законом. В законе закреплены два вида права общей совместной собственности: супругов и крестьянского (фермерского) хозяйства (статьи 259, 260 ГК Республики Беларусь).

Пункт 1 ст. 259 ГК Республики Беларусь предусматривает, что имущество, нажитое супругами во время брака, находится в их совместной собственности, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества. В том случае, если имущество приобретено одним из супругов до вступления в брак, а также получено каждым из них во время брака в дар или по наследству, оно не является общей совместной собственностью. Не признаются объектом общей совместной собственности вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенных во время брака.

Обращение взыскания на общую совместную собственность супругов производится в зависимости от того, признается ли стороной в обязательстве один из супругов или таковыми являются они оба.

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства находится у его членов на праве совместной собственности, если иное не установлено законодательством или договором между ними. Образование крестьянского (фермерского) хозяйства рассчитано на производство товарной продукции, реализуемой на рынке.

В пункте 2 ст. 260 ГК Республики Беларусь сказано, что в совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся: насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, необходимое для осуществления хозяйственной и иной деятельности. Пользование имуществом крестьянского (фермерского) хозяйства осуществляется его членами по взаимной договоренности.

Деятельность крестьянского (фермерского) хозяйства может быть прекращена в связи с выходом из него всех его членов или по иным основаниям. При прекращении деятельности хозяйства общее имущество может быть разделено по взаимной договоренности между его участниками, а при недостижении соглашения ими о способах и условиях раздела общего имущества – в судебном порядке. Доли членов крестьянского (фермерского) хозяйства в праве совместной собственности на имущество хозяйства как при

выходе одного из членов хозяйства из его состава, так и при прекращении его деятельности вообще признаются равными, если соглашением между ними не установлено иное.

Таким образом, как следует из действующего законодательства, члены крестьянского (фермерского) хозяйства, а также супруги, если соглашением между ними не установлен иной режим имущества, не имеют в общей совместной собственности заранее установленных долей. Определение долей, к примеру, в имуществе крестьянского (фермерского) хозяйства обусловлено конкретными обстоятельствами, связанными либо с выделом одного из участников хозяйства, либо прекращением его деятельности. Следовательно, участники совместной собственности сообща владеют и пользуются имуществом, если они не договорились иначе. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по соглашению всех участников.

Прекращение права общей совместной собственности на имущество происходит, как правило, в результате развода супругов или выхода из крестьянского (фермерского) хозяйства всех его членов, т. е. происходит раздел этого имущества.

Когда речь идет о разделе общей собственности и выделе из нее, то это означает прекращение права общей собственности.

## **8. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВ**

### **8.1. Способы защиты права собственности и других вещных прав**

В соответствии со ст. 13 Конституции Республики Беларусь государство гарантирует стабильность отношений собственности путем обеспечения равной защиты и равных условий для развития всех форм собственности.

Граждане вправе обратиться в суд за защитой прав, свобод, чести и достоинства и взыскать как имущественный вред, так и материальное возмещение морального вреда.

*Гражданско-правовая защита* прав и охраняемых законом интересов собственников осуществляется следующими способами:

- признание нарушенного или оспариваемого права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности;
- установление факта ничтожности сделки и применения последствий ее недействительности;
- признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления;
- самозащита прав;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- возмещение убытков;
- взыскание неустойки;
- компенсация морального вреда;
- прекращение или изменение правоотношения;
- иные способы защиты права собственности, предусмотренные законом.

Гражданское законодательство при защите права собственности предусматривает ряд способов или исков, которые подразделяются на вещно-правовые и обязательстванно-правовые.

К *вещно-правовым* относятся иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск); иск об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения (негаторный иск); иск о признании права собственности.

*Обязательстванно-правовые иски* вытекают из договоров, а также из внедоговорных обязательств. К ним относятся: иски о взыскании убытков вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением договора; иски о возврате вещей, переданных по договору; иски о возмещении причиненного вреда; иски о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

### **8.2. Истребование имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск)**

В ст. 282 ГК Республики Беларусь предусмотрено, что собственник имеет право истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Следовательно, *виндикационный иск* — это иск не владеющего собственника к владеющему не собственнику об истребовании имущества из его незаконного владения. Этот иск направлен на восстановление не только владения, но и пользования и распоряжения имуществом, так как

нельзя осуществлять правомочия пользования и распоряжения имуществом, не владея им, т. е. он направлен на защиту всех правомочий собственника.

Для предъявления виндикационного иска (истребование имущества из чужого незаконного владения) необходим ряд условий:

- субъектом права на виндикацию является собственник требуемого имущества;
- объектом виндикации всегда является индивидуально-определенная вещь, т. е. истребуется именно та самая вещь, которая принадлежала собственнику, а не передача однородных вещей;
- собственник вправе предъявить виндикационный иск к другому лицу, если он утратил владение вещью помимо его воли (вещь похищена, утеряна и т. д.);
- виндикационный иск предъявляется к лицу, непосредственно владеющему вещью на незаконных основаниях (незаконному владельцу).

Незаконное владение бывает двух видов: добросовестное и недобросовестное.

*Добросовестный приобретатель* – лицо, которое в момент приобретения вещи не знало и не могло знать, что приобретает ее у лица, не имеющего права отчуждать.

*Недобросовестный приобретатель* – это лицо, которое знало или должно было знать о неправомерности отчуждения.

При истребовании имущества из чужого незаконного владения в соответствии со ст. 283 ГК Республики Беларусь учитываются следующие условия:

- возмездно или безвозмездно перешла вещь приобретателю;
- добросовестный или недобросовестный приобретатель;
- по воле либо помимо воли собственника вещь вышла из его владения.

Кроме спора о самой вещи, по виндикационным искам решается также вопрос о судьбе доходов, извлеченных из вещи за период незаконного владения и о компенсации расходов, произведенных на ее содержание за этот период.

Предъявить такой иск имеет право собственник имущества. Ответчиком по виндикационному иску может быть незаконный владелец имущества. У законного владельца имущество не может быть виндцировано. Срок исковой давности составляет три года.

### **8.3. Защита прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск)**

*Негаторный иск* – устранение нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения. К вещно-правовым искам относится иск об устранении нарушений прав собственника, хотя эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 285 ГК Республики Беларусь).

В данном случае владение остается у собственника, но нарушаются правомочия пользования и распоряжения.

Для предъявления негаторного иска необходимы следующие условия:

- действия, нарушающие правомочия собственника, противоправны;
- продолжение нарушений.

Защита по негаторному иску проявляется в форме пресечения действий, нарушающих право пользования и распоряжения имуществом, а также при необходимости – в форме восстановления положения, существовавшего до нарушения такого права. Наряду с негаторным иском может быть предъявлено требование о возмещении убытков.

Таким образом, защита права собственности с помощью вещно-правовых исков заключается в восстановлении в прежнем состоянии имущества собственника, не исключая при необходимости и возмещения убытков.

К негаторным искам не применяются сроки исковой давности, поскольку нарушение является длящимся. Но убытки, причиненные нарушением прав собственника, не связанным с лишением владения, взыскиваются в пределах срока исковой давности.

## **9. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ**

### **9.1. Понятие обязательства и основания его возникновения**

*Обязательства* – это отношения по перемещению имущества и иных результатов труда от одних лиц к другим. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие.

В законе под обязательством (ст. 288 ГК Республики Беларусь) понимается гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и др.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательству свойственны характерные черты, заключающиеся в следующем:

- Субъектами обязательства являются должник и кредитор. Должником называется лицо, обязанное совершить в пользу кредитора определенное действие или воздержаться от определенного действия, кредитором – лицо, уполномоченное требовать от должника исполнения указанной обязанности. В качестве должника и кредитора могут выступать как граждане, так и юридические лица, а также государство.

- Объектом обязательства являются правомерные действия, совершаемые должником в пользу кредитора, т. е. это то, на что направлена обязанность должника, поведение субъектов (действие или бездействие).

- Содержание обязательства составляют права и обязанности его участников (должника и кредитора).

*Основаниями возникновения обязательств* называются юридические факты, с которыми закон связывает появление обязательств. В соответствии со ст. 7 ГК Республики Беларусь обязательства возникают из следующих оснований:

- Из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законодательством, но не противоречащих ему. Сделки являются наиболее распространенными основаниями возникновения обязательств.

- Из актов государственных органов и органов местного управления и самоуправления, которые предусмотрены законодательством в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Это административные акты, акты планирования, порождающие в силу законодательства гражданско-правовые последствия.

- Из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности. Например, по предъявленному иску хозяйственным судом вынесено решение о взыскании неустойки за несвоевременную поставку товара.

- В результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законодательством.

- В результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности.

- Вследствие причинения вреда другому лицу.

- В результате неосновательного обогащения. Приобретение или сбережение имущества за счет другого лица без достаточных оснований порождает обязательство возместить потерпевшему его имущественные потери.

- Вследствие иных действий граждан и юридических лиц.

Обязательства могут возникнуть не только из оснований, предусмотренных законом. В силу ст. 7 ГК Республики Беларусь они могут возникнуть также из тех действий граждан и организаций, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

## 9.2. Исполнение обязательств

*Исполнение обязательств* – это совершение предусмотренных ими действий или воздержание от их совершения, если этого требует закон или договор.

Как следует из ст. 290 ГК Республики Беларусь, исполнение обязательства должно быть надлежащим в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Гражданско-правовые нормы содержат принципы исполнения обязательств: надлежащее исполнение, недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства, реальное исполнение, неотвратимость исполнения обязательства, полное возмещение убытков.

*Принцип надлежащего исполнения* означает, что предусмотренное в обязательстве действие (воздержание от предусмотренных в обязательстве действий) надлежит выполнить в точном соответствии с указаниями закона, договора, а при их отсутствии – обычно в соответствии с предъявляемыми требованиями (ст. 290 ГК Республики Беларусь).

Требование о надлежащем исполнении включает недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения условий договора.

*Принцип реального исполнения* тесно связан с принципом надлежащего исполнения и выражается в необходимости для должника исполнить обязательство в натуре (передать вещь, выполнить работу, оказать услугу и др.), т. е. совершить именно те действия, которые составляют предмет договора (обязательства). Недопустимость замены возмещения в натуре денежным выражением следует из пункта 1 ст. 367 ГК Республики Беларусь.

Важное значение для исполнения обязательств имеет срок, место, предмет и способ исполнения обязательства.

Одни обязательства содержат указание времени, к которому должно быть совершено действие, другие – сроки исполнения не предусматривают вообще, третьи – определяют срок моментом востребования.

Сроки должны определяться в законе или договоре календарной датой, истечением периода времени, исчисляемого в годах, месяцах, неделях, днях, часах либо указанием на событие, которое должно неиз-

бежно произойти. Срок исполнения обязательства начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.

Место исполнения может быть определено законом, договором, его можно определить и из существа обязательства.

Предметом исполнения служат те действия, которые обязан совершить должник. Если совершение таких действий связано с продажей вещей, то и сами вещи принято называть предметом исполнения.

Способ исполнения необходим в случае, когда должник обязан передать кредитору какую-либо совокупность вещей.

Согласно пункту 1 ст. 294 ГК Республики Беларусь исполнение обязательства может быть возложено должником и на третье лицо, если из законодательства, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично.

### 9.3. Основания прекращения обязательств

К основаниям прекращения обязательств относятся:

- *Исполнение обязательств.* Оно является основным способом прекращения их действия. Согласно пункту 1 ст. 379 ГК Республики Беларусь надлежащее исполнение прекращает обязательство. Исполнением достигается цель обязательства. По общему правилу форма исполнения обязательства должна быть такой же, как и форма его установления.

- *Отступное.* В некоторых случаях обязательства прекращаются взамен их исполнения предоставлением отступного. Предоставление отступного осуществляется путем уплаты денег, выполнения работы, передачи денег и т. д.

- *Зачет.* В соответствии с пунктом 1 ст. 381 ГК Республики Беларусь обязательства прекращаются полностью или частично путем их взаимного зачета. Зачет взаимных требований – это прекращение двух встречных обязательств путем (посредством) покрытия (погашения) одного обязательства другим.

Обязательства могут быть прекращены данным способом при соблюдении предусмотренных в законе (пункт 1 ст. 381 ГК Республики Беларусь) следующих условий:

- обязательства должны носить встречный характер;
- обязательства должны быть однородными;
- срок исполнения должен к моменту зачета уже наступить.

Законом (пункт 2 ст. 381 ГК Республики Беларусь) определены случаи, когда не допускается зачет требований.

- *Совпадение должника и кредитора в одном лице.* Такое совпадение возможно, когда происходит слияние юридических лиц, одно из которых является должником другого или наоборот.

- *Новация* (соглашение сторон). Стороны вправе прекратить обязательство своим соглашением. Новация представляет собой соглашение, по которому стороны заменяют в отношениях между собой одно обязательство другим, предусматривающим иной предмет или иной способ исполнения. В результате одно обязательство прекращается и на его базе возникает другое (новое) обязательство.

- *Невозможность исполнения обязательств* (ст. 386 ГК Республики Беларусь). Обязательства могут прекращаться в силу этого основания, когда невозможность исполнения вызвана обстоятельством, за которое должник не отвечает, т. е. она наступила не по вине должника.

Случайная невозможность исполнения обязательств может быть обусловлена действием непреодолимой силы или любым иным обстоятельством, наступление которого должник не мог и не должен был предвидеть.

- *Смерть гражданина или ликвидация юридического лица.* Только в определенных случаях, когда права и обязанности неразрывно связаны с личностью должника или кредитора, смерть такого участника обязательства прекращает его. Указанные обстоятельства регламентированы статьями 388 и 389 ГК Республики Беларусь. Смерть гражданина, должника или кредитора, как правило, не прекращает обязательства. В случае их смерти права и обязанности по конкретному обязательству могут переходить к наследникам, т. е. имеет место перемена лиц в обязательстве.

Деятельность юридических лиц прекращается в связи с их ликвидацией либо реорганизацией.

Изложенный перечень оснований прекращения обязательств не является исчерпывающим. Их прекращение может последовать и в других случаях.

### 9.4. Перемена лиц в обязательстве. Условия уступки права требования. Перевод долга

*Переменой лиц* в обязательстве называется замена первоначального кредитора или должника новыми участниками обязательства. Такие сделки называются уступкой требования и переводом долга.

*Уступка требования* – это соглашение между кредитором и другим лицом, по которому кредитор передает этому лицу свое право требования к должнику.

Кредитор, уступающий право требования, именуется цедентом, а новый кредитор, получающий это право – цессионарием.

Согласно ст. 357 ГК Республики Беларусь при уступке требования должник сохраняет все возражения к новому кредитору, которые он имел против первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору.

Уступка требования производится по договору между первоначальным кредитором и тем лицом, которому передается право требования. Согласия должника не требуется, поскольку уступка требования его положения не ухудшает. Должник должен быть письменно уведомлен об уступке требования.

*Перевод долга* – это соглашение, по которому должник с согласия кредитора переводит свою обязанность на другое лицо. Перевод должником своего долга на другое лицо допускается только с согласия кредитора (пункт 1 ст. 362 ГК Республики Беларусь).

Для защиты своих интересов новый должник вправе выдвигать против требования кредитора все те возражения, которые имел первоначальный должник против кредитора.

В отношении формы уступка требования и перевод долга подчиняются общим правилам о форме сделки. Однако уступка требования и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в письменной или нотариальной форме, должны быть совершены в соответствующей письменной форме. Если уступка требования и перевод долга основаны на сделках, совершенных в нотариальной форме, они должны быть совершены также в нотариальной форме. В том случае, если требуется государственная регистрация, сделки должны быть зарегистрированы в порядке, установленном для регистрации этих сделок, если иное не установлено законодательством (ст. 360 и пункт 2 ст. 362 ГК Республики Беларусь).

### 9.5. Способы обеспечения исполнения обязательств

В случае ненадлежащего исполнения обязательства одной из сторон участники обязательства могут предусмотреть дополнительные меры принудительного характера, называемые *способами обеспечения исполнения обязательств*.

Исполнение обязательств обеспечивается неустойкой, залогом, поручительством, гарантией, задатком и другими способами, каждый из которых обладает своей спецификой.

Самым распространенным способом обеспечения исполнения обязательств является неустойка (штраф, пеня).

*Неустойка* согласно ст. 311 ГК Республики Беларусь – это определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Согласно ст. 312 ГК Республики Беларусь соглашение о неустойке, штрафе, пени должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Неустойка выступает либо в виде пени, либо в виде штрафа.

*Пеня* – это вид неустойки. Она устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства и взыскивается непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени. Она определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства и начисляется за каждый день просрочки.

*Штраф* – это единократно взыскиваемая сумма за конкретно совершенное нарушение.

Различают неустойку законную и договорную.

*Законной* называется неустойка, предусмотренная как по размеру, так и по условиям взыскания законом, нормой права. Ее применение не зависит от договорного оформления возникшего между сторонами обязательства.

*Договорной* называется неустойка, которая устанавливается по соглашению сторон, определяющих как размер, так и условия ее взыскания.

В зависимости от соотношения неустойки с возмещением убытков неустойка подразделяется:

- На *зачетную*. Взыскание неустойки позволяет требовать возмещения убытков, но не в полной мере, а лишь в части, не покрываемой неустойкой.
- На *штрафную (или кумулятивную)*. Кредитор вправе требовать возмещения причиненных убытков сверх неустойки.
- На *исключительную*. В этом случае право на взыскание убытков исключается, т. е. кредитор не имеет права на взыскание убытков ни помимо, ни сверх неустойки. Взыскивается только неустойка.
- На *альтернативную*. Ее условие предоставляет кредитору право взыскать по своему выбору либо неустойку, либо возмещение убытков.

*Залог* характеризуется тем, что по требованию кредитора уже в момент установления обязательства выделяется имущество, на которое в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности должником кредитор, залогодержатель вправе обратиться взыскание и получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (пункт 1 ст. 315 ГК Республики Беларусь). Участниками залогового правоотношения являются залогодатель и залогодержатель.

Согласно ст. 317 ГК Республики Беларусь предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении

вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом. Не могут быть предметом залога права, которые носят личный характер (например, честь, достоинство, деловая репутация).

Договором или законодательством могут быть определены следующие виды залога:

- *Залог, при котором предмет залога остается у залогодателя.* При данном виде залога залогодержатель вправе совершать определенные действия, отвечающие его интересам: имеет право владеть и пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы.

Залогодатель может продать, обменять, подарить или сдать в аренду предмет залога, если иное не предусмотрено законодательством или договором и не вытекает из существа залога.

- *Залог товаров в обороте.* Признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге (пункт 1 ст. 338 ГК Республики Беларусь).

Залог товаров может осуществляться путем передачи залогодержателю товарораспределительного документа. Главное условие залога состоит в том, чтобы общая стоимость товаров, находящихся в залоге, не уменьшалась в течение всего периода кредитования.

Залогодержателю принадлежит право в любое время проверить количество, вид и стоимость заложенного товара, а также условия его хранения.

- *Ипотека,* под которой признается залог земли и недвижимого имущества, непосредственно связанного с землей.

В качестве предмета залога могут быть земельные участки, находящиеся в собственности залогодателя, которому выдан Государственный акт на право частной собственности на землю в качестве материального обеспечения своевременного возврата банковского кредита. Залог земельных участков осуществляет Белорусский акционерный коммерческий агропромышленный банк.

Договор залога земельного участка должен быть нотариально удостоверен и зарегистрирован по месту нахождения земельного участка.

Согласно пункту 4 ст. 321 ГК Республики Беларусь при ипотеке земельного участка право залога не распространяется на находящиеся или возводимые на этом участке здания и сооружения, если в договоре не предусмотрено иное условие.

Предметом ипотеки может быть также предприятие или любой имущественный комплекс в целом, а также часть предприятия (цех, филиал). Допускается ипотека принадлежащих предприятию зданий, сооружений.

Договор о залоге, обеспечивающий выполнение обязательств по сделкам, для которых требуется нотариальная форма, должен быть нотариально засвидетельствованным.

После заключения договора о залоге предприятия в простой или нотариальной форме он должен быть зарегистрирован в исполкоме районного (городского) Совета депутатов.

*Закладом* признается вид залога, по условиям которого заложенное имущество передается залогодержателю во владение. Залогодержатель с залогодателем могут, если посчитают нужным, договориться и о том, что предмет заклада может быть оставлен у залогодателя, но под замком и печатью залогодержателя. Такой вид заклада именуют твердым закладом.

Вещь, служащую в качестве предмета заклада, залогодержатель вправе удерживать до полного выполнения обязательства.

В свою очередь, залогодержатель обязан принимать меры, необходимые для хранения предмета заклада.

Согласно пункту 1 ст. 339 ГК Республики Беларусь в обеспечение краткосрочных кредитов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями – ломбардами – принятие от граждан в *залог движимого имущества*, предназначенного для личного, семейного или домашнего использования. Для осуществления такой деятельности ломбарды должны иметь разрешение (лицензию).

В залог принимается только движимое имущество, для чего заключается договор о залоге вещей в ломбарде. Оформление его осуществляется выдачей ломбардом залогового билета.

Выдача займа под залог производится на основании договора займа и договора о залоге, которые заключаются между ломбардом и физическим лицом.

При *залоге права* определение его стоимости устанавливается соглашением сторон, если иное не следует из законодательного акта, договора или характера самого права.

Как следует из действующего законодательства, *залог ценной бумаги* осуществляется путем письменного соглашения залогодержателя и лица, которому принадлежит ценная бумага, с вручением залогодержателю этой бумаги.

Кроме перечисленных, имеются и другие виды залога, в частности залог во внешнеторговых операциях векселей, иностранной валюты и др. В случае невыполнения залогодателем обеспеченного залогом обязательства залогодержатель вправе получить удовлетворение со стоимости заложенного имущества.

Сущность обращения взыскания на заложенное имущество заключается в том, что заложенное имущество реализуется и из суммы, полученной от реализации, удовлетворяются требования залогодержателя к залогодателю-должнику.

Из стоимости заложенного недвижимого имущества требования залогодержателя могут быть удовлетворены как по решению суда, так и без обращения в суд. Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд допускается на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем.

Закон предусматривает следующие случаи, когда взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда:

- для заключения договора о залоге требуется согласие или разрешение другого лица или органа;
- предмет залога является имуществом, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;
- залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно (пункт 3 ст. 330 ГК Республики Беларусь).

Реализация (продажа) заложенного имущества, на которое обращено взыскание, производится путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном действующим законодательством. Выигрывает торги в отношении заложенного имущества тот, кто предложит наивысшую цену.

Заложенное имущество должно покрывать требования залогодержателя. Если же сумма, вырученная от реализации заложенного имущества, недостаточна для покрытия требования залогодержателя, он имеет право, если иное не установлено законодательством или в договоре, получить недостающую сумму из прочего имущества должника, не пользуясь преимуществом, основанном на залоге.

В том случае, если при реализации заложенного имущества полученная сумма превышает размер требований залогодержателя, разница выплачивается залогодателю.

Право залога прекращается:

- с прекращением обеспеченного залогом обязательства;
- по требованию залогодателя при грубом нарушении залогодержателем обязанностей, создающем угрозу утраты или повреждения заложенного имущества;
- в случае гибели заложенного имущества или прекращения залогового права;
- в случае принудительной продажи заложенного имущества, а также в случае, когда его реализация оказалась невозможной;
- по окончании срока действия права, составляющего предмет залога.

*Удержание* характеризуется имущественным содержанием и намеренностью на побуждение должника к исполнению своего долга, обеспечению взятого обязательства. В соответствии со ст. 340 ГК Республики Беларусь кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения обязательства в срок по оплате этой вещи удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

С помощью удержания обеспечиваются не только требования, связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но и возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели. Основанием возникновения удержания вещи является договор.

Удержание выступает в качестве такой же обеспечительной функции, как и залог.

*Поручительство* – договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 341 ГК Республики Беларусь). Поручительство применяется в отношениях между гражданами и организациями. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

Основанием возникновения поручительства является договор, заключаемый между кредитором по основному обязательству и лицом, изъявившим согласие быть поручителем за должника по тому же обязательству. Договор поручительства совершается в письменной форме, несоблюдение которой влечет за собой недействительность договора (ст. 342 ГК Республики Беларусь).

Обеспечительная функция поручительства выражается в том, что в случае неисполнения обязательства должником кредитор вправе обратиться к неисправному должнику, так и к поручителю одновременно либо к одному из них. Поручитель вместе с должником несут перед кредитором солидарную ответственность в объеме всего требования кредитора, включая проценты, возмещение убытков, уплату неустойки, судебных издержек.

Поручитель, исполнивший обязательство за должника, занимает место кредитора и вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику.

Поручительство прекращается в следующих случаях:

- с прекращением обеспеченного им обязательства;
- с переводом долга на другое лицо по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;
- если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
- по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано.

*Гарантия* – договор, в силу которого одна сторона (гарант) обязывается перед кредитором другого лица (должника) отвечать полностью или частично за исполнение обязательства этого лица.

Ее целевое назначение сводится к обеспечению интересов банка, который выступает в качестве кредитора по кредитам, выдаваемым хозяйствующим субъектам.



Гарантия сходна с поручительством, так как в обоих случаях ответственность за исполнение обязательства должником принимает на себя третье лицо – гарант или поручитель. Но у гарантии имеется ряд существенных отличий от поручительства.

В качестве гаранта может выступать не любое лицо, а только вышестоящая по отношению к должнику организация.

Гарантийное обязательство в отличие от поручительства не выдается на всю сумму кредита, а предоставляется лишь на недостающую у должника часть собственных оборотных средств.

Ответственность гаранта всегда является субсидиарной и наступает в случаях, когда задолженность не может быть погашена за счет средств самого должника.

При исполнении обязательства за счет средств гаранта последний не занимает в отличие от поручителя место кредитора по основному обязательству и не приобретает права регрессного требования к должнику о возврате выплаченной гарантом суммы: она зачисляется банком на расчетный счет должника и идет на пополнение его оборотных средств.

*Задатком* признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (пункт 1 ст. 351 ГК Республики Беларусь).

В качестве задатка выступает определенная денежная сумма. Соглашение о задатке независимо от его суммы должно совершаться в письменной форме.

В отношениях по поводу задатка участвуют две стороны: задаткодатель и задаткополучатель. Задаткодатель называется сторона, вручившая задаток, а задаткополучателем – сторона, принявшая его. При этом задаткодателем является должник, а задаткополучателем – кредитор по основному обязательству.

Выдача задатка служит доказательством факта заключения договора.

При исполнении основного обязательства задаток засчитывается в счет его исполнения.

В случае неисполнения наступают иные последствия: сторона, давшая задаток и не исполнившая основное обязательство, теряет сумму задатка, а если не выполнит своей обязанности сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Задаток необходимо отличать от аванса, который не выступает в качестве способа обеспечения исполнения обязательства и не удостоверяет заключение договора.

## **10. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

### **10.1. Понятие и основания ответственности за нарушение обязательств**

Все обязательства должны исполняться надлежащим образом. В случае нарушения исполнения обязательства для стороны наступают определенные правовые последствия, которые выражаются в ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств (гражданско-правовой ответственности).

Результатом ее применения выступают предусмотренные законом санкции в форме возмещения убытков и уплаты неустойки.

Для наступления ответственности необходимы следующие условия, или основания гражданско-правовой ответственности:

- вред (убытки);
- противоправность поведения;
- причинная связь между противоправным поведением и вредом;
- вина.

*Вред* – это уменьшение, умаление или уничтожение имущественного блага. В тех случаях, когда восстановление в первоначальное состояние невозможно, ответственность наступает в виде возмещения убытков. Под *убытками* понимаются расходы, произведенные кредитором, утрата или повреждение его имущества, а также неполученные кредитором доходы, которые он получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы право не было нарушено.

Во внедоговорных обязательствах для наступления ответственности всегда необходимо наличие вреда.

В договорных обязательствах это основание для наступления ответственности может отсутствовать.

*Противоправность поведения* (действие или бездействие) означает, что ответственность может быть возложена на лицо, совершившее правонарушение. Противоправным признается такое поведение, которое нарушает правовую норму либо соглашение сторон, не противоречащее общим началам и смыслу гражданского законодательства.

Противоправным является несовершение должником действия, предусмотренного обязательством, а также не связанное с нарушением обязательства поведение лица, если оно нарушает норму права.

*Причинная связь* между противоправным поведением должника по обязательству (причинителем вреда) и наступившими убытками у кредитора (потерпевшего) должна быть необходимой.

Согласно действующему законодательству лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность лишь при наличии *вины*, кроме случаев, предусмотренных законом или договором (пункт 1 ст. 372 ГК Республики Беларусь). Вина может проявляться в форме умысла и неосторожности, то есть она – субъективное условие ответственности. Это психическое отношение нарушителя к своему противоправному поведению и его последствиям в форме умысла или неосторожности.

Умысел имеет место, когда лицо предвидит противоправный характер своего поведения и возможность наступления отрицательных последствий, но сознательно не предотвращает их.

Вина в форме неосторожности имеет место, когда лицо, хотя и не предвидит неблагоприятных последствий своего противоправного поведения, но по обстоятельствам дела должно было и могло их предвидеть.

В пункте 2 ст. 372 ГК Республики Беларусь закреплена презумпция виновности нарушителя, так как отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (должником).

Основанием освобождения от ответственности является факт доказательства лицом того, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В отдельных случаях ответственность может наступать и при отсутствии вины.

## 10.2. Виды и формы ответственности

В зависимости от основания возникновения обязательств различают договорную и внедоговорную ответственность.

*Договорная* ответственность выступает в качестве санкции за нарушение договорного обязательства. Это ответственность должника перед кредитором по обязательству, возникшему из договора или иных правовых оснований, т. е. за неисполнение или ненадлежащее его исполнение.

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств может быть предусмотрена как в законе, так и в договоре.

*Внедоговорная* ответственность применяется к правонарушителю, не состоящему в договорных отношениях с потерпевшим. Для данного вида ответственности характерны противоправное виновное поведение причинителя вреда, отсутствие между причинителем и потерпевшим обязательства, наличие реального ущерба у потерпевшего.

В зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц различают долевую, солидарную, субсидиарную ответственность.

*Долевой* ответственностью в гражданском праве признается ответственность, которая возлагается на двух или более лиц, каждое из которых отвечает перед кредитором (потерпевшим) в равных долях, поскольку иное не установлено законом или договором.

*Солидарная* ответственность заключается в том, что два или более лица, совместно причинившие вред, несут ответственность перед кредитором как в части долга, так и в полном его объеме. При наступлении такого рода ответственности кредитор сам решает вопрос о том, в каком объеме и с кого из ответственных лиц ему произвести взыскание.

Солидарная ответственность имеет место в случаях, предусмотренных законодательством или договором.

В случаях совместного причинения вреда преступными действиями двух или более лиц может быть возложена солидарная или долевая ответственность.

*Субсидиарной* ответственностью в гражданском праве признается ответственность, когда в обязательстве участвуют два должника, один из которых является основным, а другой – дополнительным (субсидиарным). При этом субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника. Прежде, чем предъявить иск к дополнительному должнику, кредитор должен предъявить требование к основному должнику.

Субсидиарная ответственность наступает только в случаях, установленных законом или договором.

Все эти виды ответственности базируются на принципах, важнейшими из которых являются строгое соблюдение законов, воздействие на имущественную сферу (не на личность) неисправной стороны (правонарушителя), полное возмещение вреда (восстановление имущественного положения потерпевшего). Лишь как исключение могут быть предусмотрены ограниченная ответственность и ответственность за вину (имущественная ответственность наступает лишь при наличии вины, отсутствие которой доказывается лицом, нарушившим обязательство).

Формами ответственности за нарушение обязательств являются убытки и неустойка.

Лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения причиненных ему убытков в полном объеме.

Убытки, подлежащие возмещению, определяются в соответствии с действующим законодательством.

Под *убытками* понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно было произвести; утрата или повреждение его имущества; неполученные доходы, которые это лицо могло по-

лучить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (пункт 2 ст. 14 ГК Республики Беларусь).

Из указанной нормы следует, что убытки подразделяются на два вида:

- расходы, произведенные кредитором; утрата или повреждение имущества (реальный ущерб);
- не полученные кредитором доходы, которые он получил бы, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Расходы, произведенные кредитором, могут выступать в качестве реального ущерба не только при договорной, но и при внедоговорной ответственности.

Определение упущенной выгоды закон связывает со всеми теми необходимыми мерами, которые кредитор должен был предпринять для ее получения, в частности он должен стремиться не допустить гибели предмета.

Гражданским кодексом Республики Беларусь также предусмотрена ответственность за неисполнение денежных обязательств. Она наступает только в случаях, установленных законом или договором.

В соответствии со ст. 366 ГК Республики Беларусь эта ответственность наступает в виде уплаты процентов за сумму средств, которыми должник неправомерно пользовался, в силу уклонения должника от возврата денежных средств после того, как наступил срок платежа; иной просрочки в их уплате; неосновательного получения или сбережения денежных средств за счет другого лица; иного неправомерного удержания чужих денежных средств.

Размер процентов определяется учетной ставкой Национального банка Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. Исходя из этой учетной ставки и будет взыскиваться размер процентов по тем суммам, которые были неправомерно использованы должником.

Проценты за пользование чужими денежными средствами взимаются на день уплаты суммы этих средств кредитору.

Таким образом, ответственность за неисполнение обязательств преследует следующие основные цели:

- компенсационную (возмещение ущерба; ликвидация невыгодных последствий, которые наступили для кредитора в результате нарушения обязанности должником);
- стимулирующую (угроза принуждения, материальное поощрение);
- превентивную, или предупредительную (предотвращение гражданских правонарушений).

### **10.3. Особые случаи ответственности за нарушение обязательств**

Законодательством определены случаи, когда ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства возлагается на лицо независимо от его вины. К числу этих исключительных случаев относятся:

1. *Ответственность должника за действия третьих лиц.* По общему правилу гражданско-правовая ответственность возлагается на лицо, виновно нарушившее обязательство, и только в виде исключения допускается непосредственная ответственность третьего лица перед кредитором, если это предусмотрено законодательством (ст. 374 ГК Республики Беларусь).

2. *Ответственность за случай.* Случай равнозначен невинности, ибо лицо не знало и не могло знать (предвидеть) возможности наступления результата. Случайным признается такое событие, которое вообще может быть предотвращено, но не было предотвращено лицом потому, что оно не могло предвидеть его наступления.

Однако не всегда случай является основанием освобождения должника от ответственности. Законом или договором может быть предусмотрена ответственность и за случайное (невиновное) неисполнение обязательств. Так, ответственность за случайное неисполнение обязательства установлена при профессиональном хранении (пункт 1 ст. 791 ГК Республики Беларусь), при причинении вреда источником повышенной опасности (пункт 1 ст. 948 ГК Республики Беларусь).

3. *Непреодолимая сила* (чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях событие (подпункт 1 пункта 1 ст. 203 ГК Республики Беларусь)). Это событие должно быть чрезвычайным, т. е. наступать в исключительных случаях, и необычайным по своей силе (наводнение, землетрясение и др.). В то же время событие должно быть объективно непреодолимым, т. е. находиться вне воздействия человека.

Непреодолимая сила является основанием для освобождения от имущественной ответственности, за исключением случая ответственности за причинение вреда гражданину воздушно-транспортным предприятием.

4. *Просрочка должника*, влекущая за собою следующие последствия, если она произошла не по вине кредитора (ст. 376 ГК Республики Беларусь):

- просрочивший должник отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой;
- просрочивший должник отвечает за случайную (невиновную) наступившую после просрочки невозможность исполнения обязательства;

- кредитор вправе отказаться от принятия исполнения по истечении установленного срока для исполнения, если исполнение утратило для него интерес, и, кроме того, взыскать убытки.

5. *Просрочка кредитора* (ст. 377 ГК Республики Беларусь). Она имеет место, когда кредитор отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законодательством или договором либо вытекающих из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства.

Как следует из закона, кредитор возмещает убытки, если не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу законодательства или поручения кредитора было возложено принятие исполнения, не отвечают.

Просрочка кредитора влечет за собой следующие последствия:

- при наличии вины кредитора в просрочке кредитор обязан возместить должнику причиненные убытки;
- если просрочка кредитора выразилась в несовершении им действий, до совершения которых должник не мог исполнить обязательство, то должник не отвечает за его неисполнение независимо от того, есть ли вина кредитора;
- если кредитор не выдает должнику долговой расписки, должник вправе задержать исполнение и не считается просрочившим и не несет ответственности;
- по денежным обязательствам должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора.

## 11. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ

### 11.1. Понятие и виды договоров

Договор представляет собой правовую форму экономического оборота и способствует обеспечению организованности, порядка и стабильности гражданских правоотношений.

Определение договора дано в пункте 1 ст. 390 ГК Республики Беларусь, где сказано, что *договором* признается соглашение двух или нескольких лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Договору присущи следующие признаки:

- *Договор является соглашением.* Следовательно, в договоре должно быть не менее двух сторон. Это соглашение может быть заключено в разной форме (письменной, устной и т. д.).
- *Договор предполагает свободное волеизъявление сторон.* В ст. 391 ГК Республики Беларусь установлены правила, регламентирующие свободу договора. Не допускается понуждение к заключению договора, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством. Субъекты гражданского права свободны в выборе партнера при заключении договора. Свобода договора предполагает и возможность сторон выбора и вида договора.
- *В договоре стороны юридически равны.* Они вправе по своему усмотрению определять условия договора в порядке и пределах, предусмотренных законодательством.

Таким образом, договор является одним из видов юридических фактов, выражающих согласованную волю сторон, направленную на цели, не противоречащие законодательству Республики Беларусь.

С помощью договоров удовлетворяются интересы сторон. Они способствуют взаимной заинтересованности, обеспечению организованности в экономическом обороте.

Значение договора заключается также и в том, что он является средством материального стимулирования исполнения обязательств, поскольку как исполнение, так и неисполнение договора отражаются на результатах деятельности сторон.

Договоры подразделяются на виды в соответствии с различными критериями, положенными в основу классификации.

По способу совершения договоры делятся на консенсуальные и реальные.

Договоры, для возникновения которых достаточно одного соглашения сторон, называют *консенсуальными*. Договоры, считающиеся заключенными с момента передачи на основе соглашения вещи, являются *реальными*, так как, помимо достигнутого соглашения, должна последовать передача вещи.

В зависимости от распределения прав и обязанностей различаются односторонние, двусторонние договоры и договоры в пользу третьих лиц.

*Односторонним* называется договор, в котором обязанность возлагается на одну сторону без предоставления ей прав, другая же сторона наделяется только правами. Примером может служить договор займа.

В *двустороннем* договоре обе стороны являются взаимно управомоченными и взаимно обязанными, например, в договоре купли-продажи.

Договором *в пользу третьего лица* согласно пункту 1 ст. 400 ГК Республики Беларусь признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан производить исполнение не кредитору, а ука-

занному или не указанному третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

По способу возмездности договоры бывают возмездные и безвозмездные.

*Возмездными* являются договоры, в которых имущественную выгоду, плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей получают обе стороны.

*Безвозмездными* признаются договоры, удовлетворяющие имущественные интересы одной стороны, так как одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

По юридической направленности договоры делятся на предварительные и основные.

Согласно ст. 399 ГК Республики Беларусь по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором. При этом предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В нем должен быть указан срок, в течение которого стороны обязуются заключить основной договор.

Основной договор непосредственно порождает права и обязанности сторон.

По основаниям заключения договоры подразделяются на свободные и обязательные.

Заключение *свободного* договора поставлено в зависимость от желания сторон.

*Обязательный* договор заключается с условием обязательности для одной или обеих сторон.

К обязательным договорам относятся публичные договоры. Публичным договором в соответствии с пунктом 1 ст. 396 ГК Республики Беларусь признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

## 11.2. Форма и содержание договора

Форма договора представляет его внешнее выражение. Законодательством предусмотрены две формы заключения договора: устная и письменная. Письменная форма, в свою очередь, бывает простой и нотариально удостоверенной.

Согласно ст. 404 ГК Республики Беларусь договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законодательством для договоров данного вида не установлена определенная форма.

По общему правилу *в устной* форме может быть заключен любой договор, сумма которого не превышает десятикратного размера базовой величины. Причем в доказательство его заключения можно приводить свидетельские показания и использовать иные доказательства его заключения.

В *простой письменной* форме могут заключаться договоры, превышающие размер десятикратной базовой величины.

Обязательная простая письменная форма применяется:

- в договорах, заключаемых между государственными организациями;
- в договорах между организациями, а также организациями и гражданами;
- в иных случаях, прямо предусмотренных законодательством.

Несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны в случае спора ссылаться на свидетельские показания как в отношении факта его заключения, так и в отношении его содержания.

*Нотариальному удостоверению* подлежат только те договоры, в отношении которых такое требование прямо предусмотрено законом или соглашением сторон.

Согласно пункту 2 ст. 404 ГК Республики Беларусь договор в письменной форме может быть заключен следующим образом:

- путем составления одного документа;
- путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной и иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору, т. е. эти документы выражают волю сторон.

*Содержание договора* – это совокупность условий, включенных в договор. В зависимости от их значения различают существенные, обычные и случайные условия.

*Существенными* называются условия, необходимые для возникновения договора. При отсутствии хотя бы одного из существенных условий договор не считается заключенным.

Существенными являются условия о предмете договора. Без определения предмета невозможно существование и заключение договоров.

К существенным условиям относятся также те, которые признаны такими по законодательству для данного вида договора. Существенными признаются и условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

*Обычными* условиями являются пункты, которые считаются сами собой разумеющимися и применяются, если стороны иначе не договорились.

*Случайными* называются условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они могут быть в договоре, а могут и отсутствовать. Случайные условия приобретают юридическую силу, если включены в текст договора.

Таким образом, права и обязанности сторон, определенные в условиях договора, составляют его содержание.

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в надлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

### 11.3. Порядок заключения договора

Процесс формирования соглашения сторон проходит две обязательные стадии:

- предложение одной стороны заключить договор, именуемое *офертой*;
- принятие этого предложения другой стороной, именуемое *акцептом*.

В соответствии со ст. 405 ГК Республики Беларусь предложение признается офертой, если оно:

- адресовано одному или нескольким конкретным лицам;
- достаточно определенно и выражает явное намерение лица заключить договор;
- содержит все существенные условия договора.

Предложение, признанное офертой, должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

Оно может быть обращено и к неопределенному кругу лиц. Это имеет место в тех случаях, когда в соответствии со специальными правилами оборудуются витрины, стенды с указанием основных характеристик товара, его сорта, цены и т. д. Подобные витрины, стенды следует рассматривать как публичную оферту, обращенную ко всем.

Согласно пункту 2 ст. 407 ГК Республики Беларусь *публичной* офертой признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферту, если иное прямо не следует из предложения.

Различают два вида оферты: твердую и свободную.

Под *твердой* офертой понимается письменное предложение, посланное оферентом только одному возможному контрагенту с указанием срока, в течение которого оферта связывает направившее ее лицо.

*Свободная* оферта делается не одному, а нескольким возможным контрагентам, чье согласие подтверждается твердым акцептом (контр-офертой). Срок в свободной оферте не указывается. Возможное согласие должно быть получено в течение нормально необходимого для ответа времени.

Согласно пункту 1 ст. 408 ГК Республики Беларусь *акцептом* признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Он должен быть полным, безоговорочным, содержать подтверждение по всем пунктам предложения. Молчание не является акцептом, т. е. отказом от заключения договора, если иное не вытекает из законодательства или соглашения сторон.

В том случае, если лицо, получившее оферту, совершит в срок, указанный в ней, действия (например, связанные с оказанием услуг, выполнением работы, оплатой долга и др.), это также считается акцептом, если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте.

Законодательством предусмотрено заключение договоров в обязательном порядке.

Они заключаются, как правило, между государственными предприятиями (организациями) на основании государственных заданий. Договоры, предусмотренные этими заданиями, подлежат обязательному заключению.

Не допускается уклонение сторон от заключения договоров, для которых они являются обязательными. Понудить к заключению такого договора может суд. При этом сторона, уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Споры, возникающие при заключении обязательных для сторон договоров, называются *преддоговорными*.

Важное значение при заключении договора имеет время и место их заключения.

Договор считается заключенным в момент достижения соглашения по всем существенным условиям.

Если же требуется обязательное нотариальное удостоверение или государственная регистрация (при сделках с землей и недвижимым имуществом), договор считается заключенным только в момент заключения соглашения сторон в требуемой законом форме.

Местом заключения договора признается, как правило, то место, где он заключен. Если же в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

Законом ст. 417 ГК Республики Беларусь предусмотрено заключение договора и путем проведения торгов. Такой договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Торги (тендер) проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организаторами торгов, предложило лучшие условия.

Закон возлагает соответствующие обязанности на участников торгов. Они должны внести задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении, в счет исполнения обязательства по заключенному договору (пункт 4 ст. 418 ГК Республики Беларусь).

#### **11.4. Основания и порядок изменения и расторжения договора**

Изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством или договором (ст. 420 ГК Республики Беларусь).

Помимо соглашения сторон, изменение и прекращение договора может последовать и в одностороннем порядке.

Согласно пункту 2 ст. 420 ГК Республики Беларусь договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон по решению суда. При этом решение суда может последовать только в следующих случаях:

- При существенном нарушении договора другой стороной. Существенным согласно закону признается нарушение договора одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.
- В связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 421 ГК Республики Беларусь).

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, они вообще не заключали бы этот договор или заключили бы его на значительно отличающихся условиях.

Сторонам предоставляется возможность приведения договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или же его расторжения. Если же стороны не пришли к такому соглашению, договор может быть расторгнут судом при наличии одновременно следующих условий:

- при заключении договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени добросовестности и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;
- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующие договору соотношения имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств не несет заинтересованная сторона.

Согласно пункту 2 ст. 422 ГК Республики Беларусь требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок.

## **12. ДОГОВОРЫ ОТЧУЖДЕНИЯ ИМУЩЕСТВА**

### **12.1. Договор купли-продажи**

#### **12.1.1. Понятие и признаки договора купли-продажи**

Договор купли-продажи представляет собой универсальную правовую форму товарного обмена.

Целью договора купли-продажи является передача товара одним лицом другому с переходом к последнему права собственности.

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать имущество (вещь, товар) в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление покупателю, а покупатель обязуется принять имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (ст. 424 ГК Республики Беларусь).

Договор купли-продажи имеет следующие характерные признаки:

- является *возмездным*, поскольку он представляет сделку, в основе которой находится встречный имущественный интерес;
- является *двусторонним*, так как права и обязанности лежат как на продавце, так и на покупателе;
- считается *консенсуальным*, поскольку права и обязанности у сторон возникают с момента достижения соглашения ими по всем существенным условиям договора.

Однако этот договор может быть и реальным. Это происходит в тех случаях, когда момент заключения договора совпадает с моментом передачи имущества.

*Сторонами в договоре купли-продажи являются продавец и покупатель. Ими могут быть как организации независимо от форм собственности, так и граждане.*

*Предметом договора купли-продажи может быть любое имущество, не изъятое из гражданского оборота, имущественные права, вещи, валютные ценности и ценные бумаги.*

Не могут быть предметом купли-продажи неотчуждаемые личные права, объекты права исключительной собственности государства.

Законодательством также определено, что продажа некоторых вещей производится с соблюдением специальных правил. Так, оружие, летательные аппараты, сильнодействующие яды, драгоценные металлы и природные драгоценные камни, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих металлов и камней, валютные и другие ценности могут быть предметом купли-продажи лишь при соблюдении установленных правил. Несоблюдение их приводит к признанию совершения такого рода сделок недействительными.

Форма договора купли-продажи может быть как устной, так и письменной. В случаях, прямо предусмотренных законом, необходима и регистрация.

### **12.1.2. Содержание договора купли-продажи**

*Содержание договора купли-продажи – это совокупность условий, составляющих права и обязанности продавца и покупателя.*

Обязанности продавца следующие:

1. Передать имущество покупателю в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) в соответствии с условиями договора. Если продавец в нарушение договора купли-продажи отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения этого договора. При отказе продавца передать индивидуально-определенную вещь покупатель вправе требовать ее передачи. Вместо передачи требуемой вещи покупатель может требовать возмещения убытков (ст. 433 ГК Республики Беларусь).

Передача имущества покупателю в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) означает и приобретение им соответствующих полномочий, предусмотренных законом.

Согласно действующему законодательству право собственности (хозяйственное ведение или оперативное управление) у приобретателя имущества по договору купли-продажи возникает с момента исполнения обязанности продавца передать товар.

В ст. 428 ГК Республики Беларусь сказано, что обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в следующих случаях:

- В момент вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара.
- В момент предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара. При этом товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче в надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче. Товар не признается готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом.

Обязанность передачи товара считается исполненной также и при сдаче товара транспортной организацией или организации связи для доставки его покупателю, если из договора не вытекает иное.

2. Передать товар покупателю свободным от прав третьих лиц. Эта обязанность продавца вытекает из ст. 429 ГК Республики Беларусь и заключается в том, что если у третьих лиц были права на продаваемую вещь, т. е. при возникновении их из ранее заключенных договоров аренды, залога и другого, продавец должен предупредить покупателя обо всех этих правах.

В случае изъятия товара у покупателя третьими лицами по основаниям, возникшим до исполнения договора (например, залога, найма жилого помещения), продавец обязан возместить покупателю причиненные им убытки, за исключением случаев, когда покупатель знал или должен был знать о наличии этих оснований.

3. Передать товар покупателю в необходимом количестве и согласованном ассортименте. Количество товара предусматривается в соответствующих единицах или в денежном выражении. При отсутствии указания в договоре на количество передаваемого продавцом покупателю товара такой договор считается недействительным. Товары должны передаваться не только в количестве, предусмотренном соглашением сторон, но и в ассортименте, соответствующем договору.

*Ассортимент – это перечень групп (видов) товаров и соотношение по отдельным признакам внутри группы (вида).*

При нарушении условий договора купли-продажи об ассортименте покупатель вправе отказаться от принятия этих товаров. Покупателю предоставлено также право отказаться от оплаты этих товаров, а если они уже оплачены, – потребовать возврата уплаченной суммы (пункт 1 ст. 438 ГК Республики Беларусь).



4. Передать товар надлежащего качества и сообщить покупателю об имеющихся у этого товара недостатках. Согласно ст. 439 ГК Республики Беларусь качество проданного товара должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии указаний в договоре – обычно предъявляемым требованиям. Обычно предъявляемые требования предполагают полную пригодность продаваемого товара к нормальному использованию. Товар, не соответствующий условиям договора или обычно предъявляемым требованиям, признается товаром ненадлежащего качества. Если продажа товаров ведется по образцам и (или) по описанию, продавец обязан передать товар, который соответствует образцу или описанию. Договором купли-продажи может быть предусмотрено и предоставление продавцом гарантии качества товара, которая распространяется и на все составляющие части.

Гарантийный срок качества товара действует в течение определенного периода времени. Исчисление гарантийного срока начинается с момента передачи товара покупателю, если стороны в договоре купли-продажи не оговорили иное.

При невозможности использования товара, в отношении которого установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, не зависящим от покупателя, исчисление течения гарантийного срока начинается с момента устранения соответствующих обстоятельств продавцом.

На некоторые виды товаров законодательством, обязательными требованиями государственных стандартов или другими обязательными правилами может быть определен срок их годности. Исчисление этого срока ведется с момента изготовления товара. По истечении установленного срока годности он считается непригодным к употреблению, а следовательно и к реализации.

Законодательством, обязательными требованиями государственных стандартов или договором купли-продажи может быть предусмотрена проверка качества товара и регламентирован порядок ее проверки. Установление такого требования обязывает продавца проверить качество товара, передаваемого покупателю (испытание, анализ, осмотр и др.), о чем делается соответствующая отметка в сопровождающих этот товар документах, либо предоставляются иные доказательства проверки качества товара.

Товар, передаваемый продавцом покупателю, должен соответствовать требованиям государственного стандарта, образцу или договору купли-продажи, установленным для товаров этого рода, если иное не вытекает из характера данного вида купли-продажи.

Законодательством установлена ответственность продавца за ненадлежащее качество проданного товара. Так, согласно ст. 445 ГК Республики Беларусь покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения всех расходов на устранение недостатков товара.

При обнаружении неустранимых недостатков или недостатков, которые требуют несоразмерных расходов либо затрат времени, или выявляются неоднократно, или проявляются вновь после их устранения, покупатель вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата за товар денежной суммы;
- потребовать замены товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий договору.

Недостатки товара, за которые отвечает продавец, должны быть предъявлены покупателем в течение гарантийного срока или срока годности товара.

При отсутствии таких сроков требования, связанные с недостатками товара, могут быть предъявлены покупателем при условии, что недостатки в проданном товаре были обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, когда такой срок установлен законодательством или договором купли-продажи.

5. Передать покупателю комплектный товар. Договором может быть предусмотрена обязанность продавца передать определенный набор товаров в комплекте. В этом случае обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект.

При передаче некомплектного товара покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца следующего:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- доукомплектования товара в разумный срок.

Если продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору:

- потребовать замены некомплектного товара на комплектный;
- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

6. Передать товар покупателю в таре и упаковке. Эта обязанность продавца относится к тем товарам, которые требуют затаривания и упаковки. При передаче покупателю товара без тары и упаковки либо в ненадлежащей таре и упаковке покупатель вправе потребовать продавца выполнить эти обязанности, если иное не вытекает из существа обязательства или характера товара (ст. 452 ГК Республики Беларусь).

О всех случаях ненадлежащего исполнения договора купли-продажи покупатель должен известить продавца.

Обязанности покупателя следующие:

1. Принять товар. При непринятии или отказе принять товар покупателем в нарушение законодательства или договора продавец вправе отказаться от исполнения договора.

2. Уплатить за товар установленную законодательством или обусловленную соглашением сторон плату. Эта обязанность покупателя изложена в ст. 455 ГК Республики Беларусь. Помимо оплаты товара по установленной цене, на покупателя возлагается также совершение за его счет действий, которые необходимы для осуществления платежа.

Цена товара может изменяться. Указанная возможность следует из пункта 3 ст. 455 ГК Республики Беларусь, в котором сказано, если договор купли-продажи предусматривает, что цена товара подлежит изменению в зависимости от показателей, обуславливающих цену товара, но при этом не определен способ ее пересмотра, цена определяется из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи этих товаров.

Оплата товара может производиться до или после передачи товара продавцом. Если договором не предусмотрена рассрочка в платежах, покупатель обязан уплатить цену переданного товара полностью.

При несвоевременной оплате товара с покупателя могут быть помимо оплаты товара взысканы и проценты (ст. 366 ГК Республики Беларусь).

Законом предусмотрена и предварительная оплата товара. Она производится в сроки, установленные законом или договором. Невыполнение этой обязанности покупателем дает право продавцу приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков. В свою очередь, если продавец не исполняет обязанности по передаче предварительно оплаченного товара, покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара, а также уплаты процентов исходя из учетной ставки Национального банка Республики Беларусь со дня, когда по договору передача товара должна быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы, если договором не предусмотрено иное (ст. 457 ГК Республики Беларусь).

В некоторых случаях договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность продавца или покупателя страховать товар. При этом если обязанная сторона не осуществила страхования товара, вторая сторона вправе потребовать возместить расходы на страхование либо отказаться от исполнения договора.

Закон предусматривает возможность по договору между сторонами передачи покупателю товара до его оплаты, сохраняя право собственности за продавцом.

В случае невыполнения покупателем этих обязанностей продавец вправе по своему выбору либо потребовать оплаты товара, либо отказаться от исполнения договора.

Законодательством предусмотрены отдельные виды договора купли-продажи. К ним относятся: розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия. Положения, предусмотренные к договору купли-продажи, применяются и к названным видам договоров, если иное не предусмотрено законодательством.

### ***12.1.3. Розничная купля-продажа***

Розничная торговля является одним из основных способов удовлетворения населения товарами народного потребления, которая осуществляется государственными, кооперативными и другими торговыми организациями независимо от форм собственности.

Розничная купля-продажа является основной гражданско-правовой формой торгового обслуживания граждан.

В ст. 462 ГК Республики Беларусь сказано, что по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего и иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Договор розничной купли-продажи имеет характерные признаки:

- Сторонами этого договора являются продавец и покупатель. В качестве продавца выступают юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а в качестве покупателя – граждане. Покупателем могут быть и юридические лица.

- Договор купли-продажи является двусторонним, так как характеризуется наличием прав и обязанностей на стороне продавца и покупателя.

- Согласно этому договору производится не любая продажа, а продажа товаров в розницу, для реализации которых необходимо иметь разрешение (лицензию).

- Предметом розничной купли-продажи могут быть любые товары, не изъятые из гражданского оборота. Перечень вещей, изъятых из гражданского оборота, устанавливается законодательными актами.

Не могут быть предметом розничной купли-продажи личные неимущественные права.

Как следует из определения договора розничной купли-продажи, предметом его могут быть только товары, предназначенные для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с

предпринимательской деятельностью. Договор розничной купли-продажи товара считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения о продаже товара, а не с момента передачи его покупателю.

Подтверждением этому является ст. 463 ГК Республики Беларусь, из которой следует, что договор розничной купли-продажи *считается заключенным* в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара.

Иными словами, договор розничной купли-продажи является консенсуальным; возмездным, т. е. имущественную выгоду получают как продавец, так и покупатель.

Товары продаются по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не установлено законодательством или не вытекает из существа обязательства. Товар должен быть оплачен в установленный законом или договором срок.

Расходы продавца по обеспечению передачи товара покупателю в определенный договором срок включаются в цену товара, если иное не следует из законодательства или договора.

По договору купли-продажи товар продается в собственность. Право собственности на товар возникает с момента передачи продавцом товара покупателю. Договор розничной купли-продажи может быть заключен в устной, простой письменной форме и путем действий.

Подтверждением заключения договора является кассовый или товарный чек. Отсутствие у покупателя кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его условий.

Однако в некоторых случаях моменты заключения и исполнения договора не совпадают. К числу таких случаев относятся продажа товаров по образцам, продажа товара с условием его доставки покупателю.

Договор розничной купли-продажи может быть заключен и путем действий, предусматривающих продажу товаров с использованием автоматов (ст. 468 ГК Республики Беларусь). Этот договор в данном случае считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара.

Договор розничной купли-продажи имеет следующие особенности:

- Является публичным договором. Ему присущ особый порядок заключения, выражающийся в форме публичной оферты (публичного предложения заключить договор), т. е. путем выставления товара в витринах, на прилавках и т. п.

- По способу заключения розничная купля-продажа законом отнесена к договорам присоединения, т. е. покупатель обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом.

Цена в договоре розничной купли-продажи устанавливается для всех покупателей одинаковой. Товары должны отпускаться покупателям чистым весом и полной мерой. Обман покупателей (обмеривание, обвешивание, превышение установленных розничных цен и др.) карается в уголовном порядке.

Преступлением признается также выпуск торговыми предприятиями в продажу недоброкачественных, нестандартных и некомплектных товаров.

#### ***12.1.4. Содержание договора розничной купли-продажи***

Условия договора розничной купли-продажи, составляющие его содержание, в основном касаются обязанностей продавца по передаче товара покупателю в нужном количестве, соответствующего качества и комплектности, хорошо затаренного и упакованного.

Согласно ст. 465 ГК Республики Беларусь продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре. Такую информацию продавец обязан предоставить, а покупатель вправе получить ее до заключения договора розничной купли-продажи. Покупатель может осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки или демонстрации использования товара, если это допустимо.

Основными сведениями, составляющими информацию для покупателя, являются установленные стандартами требования, которым должен соответствовать товар, о его основных потребительских качествах, цене, гарантийном сроке (при его наличии), сроке годности, правилах пользования, его изготовителе, о сертификации и некоторых других моментах в зависимости от свойства товара.

Особенностью розничной купли-продажи применительно к обязанности продавца является момент передачи товара. Как правило, продавец обязан передать товар покупателю непосредственно после его оплаты по месту его приобретения. Однако в силу ст. 469 ГК Республики Беларусь договор розничной купли-продажи может быть заключен и с условием доставки товара покупателю.

Обязанность продавца считается исполненной в данном случае с момента вручения товара покупателю, а при его отсутствии – любому лицу, предъявившему квитанцию или иной документ, свидетельствующий о заключении договора или об оформлении доставки товара, если иное не предусмотрено законодательством или договором либо не вытекает из существа обязательства.

Основными обязанностями покупателя являются оплата и принятие товара. Неявка покупателя или несовершение иных необходимых действий для принятия товара в определенный договором срок может рассматриваться продавцом в качестве отказа покупателя от исполнения договора.

Покупатель также вправе требовать обмена купленных товаров надлежащего качества на аналогичный товар с другими показателями (размер, форма, габарит, фасон, расцветка, комплектация), произведя в случае разницы в цене необходимый перерасчет с продавцом. Срок для реализации этого права покупателя установлен в течение 14 дней с момента передачи ему непродовольственного товара, если более продолжительный срок не был объявлен продавцом.

Закон не устанавливает обязанность покупателя указывать причины, по которым приобретенный товар не подошел.

Если необходимый для обмена товар отсутствует, покупатель вправе возвратить приобретенный товар продавцу и получить уплаченную за него денежную сумму.

Требование покупателя об обмене либо возврате товара подлежит удовлетворению, если товар не был в употреблении, сохранены его потребительские свойства и имеются доказательства приобретения его у данного продавца.

По договору розничной купли-продажи покупатель наделяется более широкими правами в случае продажи ему вещи ненадлежащего качества, чем по договору купли-продажи вообще.

Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать:

- замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;
- соразмерного уменьшения покупной цены товара;
- незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара;
- возмещения расходов по устранению недостатков товара.

В том случае, если обнаружены недостатки в товаре, свойства которого не позволяют устранить их, покупатель вправе по своему выбору потребовать замены такого товара товаром надлежащего качества либо соразмерного уменьшения покупной цены (пункт 2 ст. 473 ГК Республики Беларусь).

Кроме перечисленных в пунктах 1 и 2 ст. 473 ГК Республики Беларусь требований, покупатель вправе отказаться от исполнения договора розничной купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

При отказе покупателя от договора розничной купли-продажи в случае продажи ему товара ненадлежащего качества он обязан по требованию и за счет продавца возвратить полученный товар ненадлежащего качества.

Таким образом, неисполнение продавцом обязательств по договору розничной купли-продажи налагает на него обязанность возместить убытки и уплатить неустойку. При этом возмещение убытков и уплата неустойки не освобождает продавца от исполнения обязательства в натуре.

## **12.2. Договор поставки**

### **12.2.1. Понятие и признаки договора поставки**

Договор поставки является одним из важнейших хозяйственных договоров, поскольку является средством организации и правовой формой установления хозяйственных связей. Надлежащее исполнение договора поставки способствует возрастанию экономического потенциала страны и улучшению благосостояния народа.

Источниками правового регулирования договора поставки являются Гражданский кодекс Республики Беларусь (гл. 30); Положение о поставках товаров в Республике Беларусь, утвержденное постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 8 июля 1996 г. № 444 (с изменениями и дополнениями); Положение о приемке товаров по количеству и качеству, утвержденное Кабинетом Министров Республики Беларусь 26 апреля 1996 г. № 285, и другие нормативные акты, регулирующие договорные отношения по поставке товаров.

Согласно ст. 476 ГК Республики Беларусь *договором поставки* является такой договор, по которому поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования их в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. В свою очередь, покупатель производит расчеты за поставляемые товары (ст. 486 ГК Республики Беларусь).

Как следует из данного определения, договор поставки является двусторонним, возмездным, консенсуальным.

*Сторонами* договора поставки являются поставщик-продавец и покупатель, что определяет данный договор как разновидность договора купли-продажи. Поэтому к нему применяются общие положения, регламентирующие куплю-продажу, если иное не предусмотрено законодательными актами или договором.

В качестве поставщика выступает сторона, занимающаяся предпринимательской деятельностью, которая производит соответствующие товары либо специально занимается их закупками для покупателя.

Поскольку товары передаются покупателю для использования их в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, то в качестве покупателя должна выступать сторона, занимающаяся предпринимательской деятельностью.

Возмездность договора поставки заключается в передаче одной стороной товара, встречным предоставлением для которой являются со стороны покупателя деньги.

В договоре поставки момент заключения и момент исполнения не совпадают во времени, потому договор считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем пунктам, т. е. консенсуальным.

*Предметом* договора поставки являются товары, производимые или закупаемые поставщиком. Эти товары должны удовлетворять предъявляемым требованиям и определяться, как правило, родовыми признаками.

Договор поставки заключается в письменной форме, что предполагает составление и подписание сторонами соответствующего документа. Перед подписанием договора от одной из сторон следует предложение о заключении договора поставки.

Согласно ст. 477 ГК Республики Беларусь сторона, предложившая заключить договор и получившая согласие на заключение договора, но при условии согласования отдельных условий договора, должна принять меры к их урегулированию с целью внесения определенности между сторонами.

О принятом решении сторона, предложившая заключить договор и получившая от другой стороны предложение о согласовании возникших разногласий по отдельным условиям договора, должна в течение тридцати дней со дня получения этого предложения, если иной срок не установлен законодательством или не согласован сторонами, уведомить другую сторону.

Сторона, проявившая инициативу в заключении договора и получившая от другой стороны предложение о согласовании отдельных условий, но не принявшая мер по их согласованию и не уведомившая другую сторону об отказе от его заключения в указанный срок, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора. Это объясняется тем, что сторона, ответившая на предложение, но не получившая его, рассчитывает на заключение договора в предложенном варианте, а следовательно может приступить к его исполнению.

Исполнение договора осуществляется по частям и в определенные сроки (периоды) поставки.

В связи с этим большое внимание уделяется структуре договорных связей при заключении договора.

Договоры могут заключаться напрямую между поставщиком и покупателем, а также и в таком порядке, когда между поставщиком и покупателем есть еще посредник (снабженческо-сбытовая или оптовая торговая организация).

Разновидностью прямого договора является долевой договор, т. е. на стороне поставщика или покупателя выступают две или несколько организаций.

Договор заключается в письменной форме в виде составленного документа, подписанного сторонами. В договоре в обязательном порядке должны быть отражены: наименование, количество, номенклатура, ассортимент, качество и цена товаров.

### **12.2.2. Условия договора поставки. Порядок заключения**

*Содержание договора поставки* – это совокупность согласованных сторонами условий, на которых он заключен. К таким условиям относятся:

1. *Наименование товара.* Указывается точно со ссылкой на номера стандартов, технических условий и других документов.

2. *Количество подлежащих поставке товаров.* Определяется в договорах в соответствии с достигнутым соглашением. Количество поставляемых товаров определяется такими общепризнанными параметрами, как вес, длина, объем, комплект и т. д.

3. *Качество товаров.* Должно соответствовать условиям договора. Если такие условия в договоре отсутствуют, поставщик обязан передать покупателю товар обычного качества, которое соответствует его конкретному назначению, указанному в договоре или известному поставщику. Порядок проверки качества товаров устанавливается законодательством, обязательными требованиями государственных стандартов или договором.

4. *Комплектность.* Это совокупность отдельных предметов, которые не могут быть использованы один без другого. Товары должны поставляться комплектно в соответствии с требованиями ГОСТов, технических условий. Если товар поставлен некомплектно, покупатель вправе потребовать от поставщика замены на комплектный товар, соразмерного уменьшения покупной цены или доукомплектования товара.

5. *Ассортимент.* Это перечень групп продукции и соотношение по отдельным признакам внутри группы. Развернутый ассортимент (номенклатура) продукции, подлежащей поставке, устанавливается в договоре по соглашению сторон. В случае поставки покупателю товара с нарушением условий об ассортименте покупатель вправе по своему выбору осуществить следующее:

- принять товар, соответствующий условиям договора об ассортименте, и отказаться от остального товара;
- отказаться от всего переданного товара;
- потребовать заменить товар, не соответствующий условиям договора об ассортименте, товаром в ассортименте, предусмотренном договором;

- принять весь переданный товар.

6. *Сроки поставки.* Устанавливаются в договоре с учетом необходимости бесперебойного снабжения покупателей. Определяя периоды поставки товаров, стороны в договоре могут установить график поставки (декадный, суточный, часовой и т. п.).

Досрочная поставка может производиться с согласия покупателя. Днем исполнения обязательства считается:

- день сдачи товара транспортной организации или связи при отгрузке иногороднему получателю;
- дата приемно-сдаточного акта или расписки в получении товара при сдаче на складе получателя или поставщика.

Недоставленное количество товара должно быть поставлено в следующем периоде в пределах срока действия договора поставки, если иное не предусмотрено договором.

7. *Порядок поставки.* Поставка товаров производится согласно достигнутой договоренности. По общему правилу транспортные расходы относятся на поставщика или получателя в соответствии с прейскурантом, а при его отсутствии – в соответствии с договором.

Обязанность поставщика передать товар покупателю считается исполненной, если иное не предусмотрено договором, в моменты вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность поставщика по доставке товара; предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю в месте нахождения товара.

Порядок приемки товаров по количеству и качеству определяется Положением о приемке товаров по количеству и качеству, утвержденным постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 26 апреля 1996 г. № 285.

8. *Цены и порядок расчетов.* Цены устанавливаются соглашением сторон. Стороны указывают рыночные цены, действующие на момент исполнения договора. Формы расчетов и порядок определяются в договоре. Если же они не определены в договоре, то расчеты осуществляются платежными поручениями. Односторонний отказ от исполнения договора допускается только в случае существенного нарушения договора одной из сторон:

- со стороны поставщика – в случае поставки товаров ненадлежащего качества, с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, а также неоднократного нарушения сроков поставки товаров;
- со стороны покупателя – в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров, а также неоднократной невыборки товаров.

Договором может быть предусмотрена предварительная оплата.

В соответствии с постановлением пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах, связанных с применением норм гражданского кодекса Республики Беларусь о договоре поставки» от 23 декабря 2004 № 13 существенными условиями договора поставки являются условия о предмете договора, количестве товара и условия, предусмотренные актами законодательства как существенные для данного вида договора (в частности Указом Президента Республики Беларусь «О некоторых мерах по упорядочению посреднической деятельности при продаже товаров» от 7 марта 2000 года № 117), а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, в том числе о сроке поставки и цене товара.

В числе условий договора поставки могут также быть тара, упаковка товаров, которые должны соответствовать стандартам и другой нормативно-технической документации.

Односторонний отказ от исполнения договора допускается только в случае существенного нарушения договора одной из сторон:

- со стороны поставщика – в случае поставки товаров ненадлежащего качества, с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, а также неоднократного нарушения сроков поставки товаров;
- со стороны покупателя – в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров, а также неоднократной невыборки товаров.

Договором может быть предусмотрена предварительная оплата.

Указанные условия относятся к существенным, и отсутствие хотя бы одного из них говорит о несостоятельности договора.

Ответственность за нарушение условий договора поставки наступает в зависимости от вида нарушений условий договора. Так, в случае поставки продукции ненадлежащего качества покупатель имеет право по своему выбору потребовать от продавца-поставщика:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

Законодательством предусмотрены последствия поставки некомплектных товаров. Согласно ст. 450 ГК Республики Беларусь в случае передачи некомплектного товара покупатель вправе потребовать от продавца-поставщика следующего:

- соразмерного уменьшения покупной цены;

- доукомплектования товара в разумный срок.

Если требования покупателя о доукомплектовании продавцом товара в разумный срок не выполнены, то покупатель вправе по своему выбору:

- потребовать замены некомплектного товара на комплектный;
- отказаться от договора и потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

При поставке товара, не соответствующего по качеству стандартам, другой нормативно-технической документации, образцам или иным условиям договора, а также если поставлен некомплектный товар, поставщик уплачивает покупателю неустойку (штраф).

Помимо уплаты неустойки (штрафа, пени), со стороны, нарушившей договор, могут быть взысканы и убытки.

### **12.2.3. Договор поставки для государственных нужд**

Государственными нуждами признаются в установленном законодательством порядке потребности Республики Беларусь или ее административно-территориальных единиц, которые обеспечиваются за счет средств бюджета и внебюджетных источников финансирования.

Относятся к числу государственных нужд товары, предназначенные для реализации социально-экономических, научно-технических, оборонных и других задач.

Поставка товаров для государственных нужд регулируется также Законом Республики Беларусь «О поставках товаров для государственных нужд» от 24 ноября 1993 г. № 2588-ХІІ и другими нормативными актами.

Согласно ст. 495 ГК Республики Беларусь основаниями поставки товаров для государственных нужд являются:

- государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд;
- договор поставки товаров для государственных нужд.

По *государственному контракту* на поставку товаров для государственных нужд поставщик обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 496 ГК Республики Беларусь).

*Договор поставки для государственных нужд* – это соглашение, по которому поставщик передает на основе государственного контракта покупателю товары, предназначенные для государственных нужд.

Данные договоры являются двусторонними, возмездными и консенсуальными.

В роли государственного заказчика выступают соответствующие министерства, ведомства и другие государственные организации, а также органы местного управления и самоуправления.

Покупателями выступают коммерческие юридические лица.

Предметом договоров могут быть любые товары, удовлетворяющие потребности Республики Беларусь или административно-территориальных образований.

Срок действия договора обычно оговаривается в самом контракте, а периоды поставки товара устанавливаются сторонами и указываются в договоре.

Цены устанавливаются сторонами государственного контракта.

Государственный контракт предусматривает письменную форму его заключения.

### **12.2.4. Порядок заключения договора поставки для государственных нужд. Права и обязанности сторон**

Основанием для заключения государственного контракта является подготовка и получение заказа на поставку товаров для государственных нужд. В государственном заказе указывается наименование товара, количество, сроки поставки, цена и порядок расчетов.

Размещение государственного заказа может происходить путем проведения торгов, конкурсов и аукционов. При этом если заказ на поставку товаров для государственных нужд размещается по конкурсу, заключение государственного контракта с поставщиком, объявленным победителем конкурса, является для государственного заказчика обязательным (пункт 4 ст. 497 ГК Республики Беларусь).

Выбор поставщика может быть произведен самим государственным заказчиком. Если поставщик принял заказ, то заключение государственного контракта для государственного заказчика, разместившего заказ, является обязательным.

В некоторых случаях принятие государственного заказа и заключение государственного контракта являются обязательными для поставщика, в частности занимающего доминирующее положение на рынке соответствующего товара (монополиста).

Поставщик, принявший государственный заказ, должен заключить государственный контракт. Для этого государственным заказчиком разрабатывается проект государственного контракта и направляется поставщику. Поставщик, получивший проект государственного контракта, обязан не позднее тридцатидневного срока, а если государственный контракт заключается по результатам конкурса на размещение заказа

на поставку товаров для государственных нужд, то не позднее двадцати дней со дня проведения конкурса подписать его и возвратить один экземпляр государственному заказчику.

При наличии разногласий по условиям государственного контракта поставщик в тот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным государственным контрактом другой стороне либо уведомляет ее об отказе от заключения государственного контракта. Если сторона, для которой заключение государственного контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, то вторая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика заключить контракт.

Государственный заказчик, получивший государственный контракт с протоколом разногласий, должен в течение тридцати дней рассмотреть их, согласовать с поставщиком и известить его о принятии государственного контракта в его редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий или истечении установленного срока по поводу неурегулированных разногласий по государственному контракту поставщик может в течение тридцати дней передать их на рассмотрение суда (ст. 498 ГК Республики Беларусь).

Наличие прав и обязанностей сторон и их содержание вытекают из государственного контракта.

Одной из основных обязанностей поставщика является обязанность по заключению договора поставки товаров для государственных нужд. В свою очередь, заключив договор поставки, поставщик обязан передать товары покупателю или государственному заказчику.

Государственный заказчик обязан принять поставленный товар. При отказе покупателя полностью или частично от товаров, указанных в извещении о прикреплении, и от заключения договора на их поставку государственный заказчик обязан прикрепить к поставщику покупателя. Он обязан это сделать в срок не позднее тридцати дней со дня получения уведомления поставщика (исполнителя). Обязанностью государственного заказчика является также оплата товара.

За нарушение сроков, предусмотренных договором, непоставку, недопоставку товаров, поставку некачественных, некомплектных товаров поставщик уплачивает неустойку.

Согласно ст. 503 ГК Республики Беларусь, если поставщик при выполнении государственного контракта понес убытки, то они подлежат возмещению государственным заказчиком в срок не позднее тридцати дней с момента передачи товара в соответствии с государственным контрактом.

При невозмещении убытков поставщику он вправе отказаться от выполнения государственного контракта и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением государственного контракта.

Убытки, причиненные таким отказом поставщику, возмещаются государственным заказчиком (ст. 503 ГК Республики Беларусь).

В обязанности государственного заказчика входит и возмещение убытков покупателя, которые возникли в результате отказа государственного заказчика от поставки товаров по государственному контракту, повлекшего расторжение или изменение договора поставки товаров для государственных нужд.

## **12.3. Договор контрактации**

### **12.3.1. Понятие и признаки договора контрактации**

В настоящее время договор контрактации является основной правовой формой реализации произведенной сельскохозяйственной продукции.

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную им сельскохозяйственную продукцию лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (ст. 505 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* договора контрактации является продукция сельскохозяйственного производства, которая должна быть выращена или произведена самим производителем. Это, как правило, продукты животноводства, растениеводства, лекарственных культуры, сельскохозяйственное сырье и т. д. В качестве предмета договора всегда выступает продукция, определенная родовыми признаками.

К договору контрактации применяются правила о договоре поставки товаров, а в соответствующих случаях – правила договора поставки товаров для государственных нужд, если законодательством не предусмотрено иное. Вместе с тем, названный договор имеет и отличительные особенности от других договоров и занимает среди них самостоятельное место.

Отличительной особенностью договора контрактации от договора поставки и иных видов договоров является то, что будущая поставляемая сельскохозяйственная продукция – это зерно, картофель, свекла, которые еще надо вырастить. Кроме того, производство сельскохозяйственной продукции связано не только с посевами, ее обработкой и уборкой, но и находится в зависимости от погодных условий и других факторов.

*Сторонами* в договоре контрактации являются производитель сельскохозяйственной продукции (продавец) и заготовитель (контрактант).

Форма договора письменная. Заключение договора производится, как правило, в хозяйстве производителя сельскохозяйственной продукции. Договор контрактации является консенсуальным, двусторонним, возмездным.



### **12.3.2. Порядок заключения и исполнения договора контрактации**

Порядок заключения и исполнения договора контрактации регулируется типовыми договорами на контрактацию отдельных видов сельскохозяйственной продукции.

В качестве производителей сельскохозяйственной продукции выступают: кооперативы по производству сельскохозяйственной продукции; крестьянские (фермерские) хозяйства; государственные предприятия в сельском хозяйстве; опытные, опытно-производственные, учебно-опытные хозяйства научно-исследовательских учреждений и учебных заведений и т. д. Производителями сельскохозяйственной продукции могут быть и граждане.

Со стороны заготовителя договор контрактации заключают коммерческие организации, осуществляющие закупки сельскохозяйственной продукции. К ним относятся организации хлебопродуктов; мясной, молочной, пищевой, легкой промышленности; торговли и общественного питания; потребительской кооперации и др. Заготовителем может быть также индивидуальный предприниматель.

Как правило, проект договора контрактации разрабатывает заготовитель. Для заключения договора он направляет своего уполномоченного представителя с проектом договора по месту нахождения производителя сельскохозяйственной продукции либо высылает последнему этот проект.

Закупка сельскохозяйственной продукции по договору контрактации осуществляется заготовителем в целях ее переработки или продажи.

В договоре контрактации должны предусматриваться: наименование, количество, ассортимент и качество сельскохозяйственной продукции, сроки и место ее сдачи, порядок и условия доставки, порядок принятия и оплаты, требования к таре и упаковке и другие условия, которые стороны признают необходимыми.

Существенными условиями договора контрактации, без которых он не будет считаться заключенным, являются предмет (наименование, количество, ассортимент и качество сельскохозяйственной продукции), а также сроки сдачи продукции. Цена в договоре контрактации не отнесена к существенным условиям. Не является существенным условием и место сдачи сельскохозяйственной продукции.

Количество сельскохозяйственной продукции, подлежащей продаже, определяется по усмотрению сторон договора контрактации. В договоре контрактации согласовывается количество продукции, сдаваемой производителем в переработанном виде (переработанные овощи, масло, сыр и т. д.).

Продаваемая производителем сельскохозяйственная продукция должна соответствовать по качеству стандартам и техническим условиям. Необходимо также, чтобы она отвечала требованиям правил ветеринарного и санитарного надзора.

Сроки сдачи сельскохозяйственной продукции определяются соглашением сторон договора контрактации с учетом сроков (периода) производства продукции (пункт 1 ст. 508 ГК Республики Беларусь).

Цена сельскохозяйственной продукции определяется по договоренности сторон или устанавливается компетентными государственными органами. Государственные закупочные цены применяются на сельскохозяйственную продукцию, которая продается и покупается с целью исполнения заказа на поставку для государственных нужд.

Место сдачи сельскохозяйственной продукции – это место нахождения производителя либо приемного пункта заготовителя.

Заключая договор контрактации, стороны определяют срок его исполнения, принимая во внимание при этом периоды производства сельскохозяйственной продукции.

При возникновении необходимости доставки сельскохозяйственной продукции в тару или упаковке заготовитель должен обеспечить производителя сельскохозяйственной продукции необходимой тарой и упаковочными материалами в нужном количестве и сроки, установленные договором контрактации (пункт 2 ст. 508 ГК Республики Беларусь).

Исполнение договоров контрактации должно осуществляться надлежащим способом и в полном объеме. Иногда происходит исполнение договора в силу необходимости частями. В этом случае заготовитель не вправе отказываться от принятия частичного исполнения договора, если иное не указано в договоре контрактации.

Исполнение договора контрактации может осуществляться не только по месту нахождения производителя, но и в месте нахождения заготовителя, в том числе и ином указанном им месте.

### **12.3.3. Права и обязанности сторон**

Производитель сельскохозяйственной продукции обязан:

- Передать контрагенту обусловленное договором количество продукции в установленном ассортименте и определенного качества. Количество, качество и ассортимент сельскохозяйственной продукции определяются сторонами в договорах. Контрагенты вправе по взаимному соглашению изменять в процессе исполнения договора ассортимент закупаемой продукции. Качество продуктов должно соответствовать стандартам, техническим условиям или установленным кондициям.

- Сдать продукцию в установленные договором сроки. Если стороны согласовали график доставки, продукция должна быть сдана в соответствии с графиком. По согласованию с изготовителем производитель вправе сдать продукцию досрочно. Вывоз сельскохозяйственной продукции возлагается на контрагента, если иное не предусмотрено договором контрактации.

- Представить изготовителю по его требованию отчет об использовании полученных финансовых и материальных средств.

Изготовитель обязан:

- Предоставить производителю сельскохозяйственной продукции в соответствии с достигнутой договоренностью финансовые и материальные средства, оказать техническое содействие для осуществления производства сельскохозяйственной продукции.

- Принять сельскохозяйственную продукцию по месту нахождения производителя сельскохозяйственной продукции и обеспечить ее вывоз, если договором не предусмотрено иное. Стороны могут договориться о приемке изготовителем на установленных в договоре условиях всей сельскохозяйственной продукции, произведенной производителем. Для принятия сельскохозяйственной продукции установлены предельные сроки приемки.

- Оплатить принятую сельскохозяйственную продукцию. Оплата осуществляется в зависимости от достигнутой договоренности. Кроме того, стороны могут договориться о том, что изготовитель, осуществляющий переработку сельскохозяйственной продукции, обязан возвращать ее производителю отходы от переработки этой продукции с оплатой по цене, определенной договором контрактации.

#### ***12.3.4. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора контрактации***

Неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами обязательств по договору контрактации может повлечь для них имущественную ответственность, а также другие предусмотренные законодательством последствия.

Производитель сельскохозяйственной продукции, не исполнивший обязательство, несет ответственность при наличии его вины (пункт 2 ст. 509 ГК Республики Беларусь). Вместе с тем, вина производителя сельскохозяйственной продукции предполагается, и он должен доказать ее отсутствие. Кроме того, на производителе лежит обязанность сообщить изготовителю о невозможности поставки продукции вследствие не зависящих от него обстоятельств. В противном случае он лишается права ссылаться на эти обстоятельства в обоснование отсутствия своей вины.

Законодательством установлены два наиболее типичных обстоятельства, исключающих ответственность производителя сельскохозяйственной продукции. Это стихийные бедствия и вина контрагента. Здесь законодатель исходит из презумпции виновности. Если хозяйство в целях освобождения от ответственности ссылается на стихийные бедствия, оно обязано представить доказательства об имевших место стихийных явлениях.

О невозможности поставки сельскохозяйственной продукции вследствие обстоятельств, за которые производитель не отвечает, должен быть поставлен в известность изготовитель. Неисполнение этой обязанности по вине производителя сельскохозяйственной продукции лишает его права ссылаться на эти обстоятельства.

Неисполнение производителем сельскохозяйственной продукции обязательств по производству и передаче продукции по не зависящим от сторон причинам влечет возврат изготовителю полученного от него аванса (ст. 509 ГК Республики Беларусь).

Для изготовителя ответственность наступает на общих основаниях, и он как лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора контрактации на началах риска (пункт 3 ст. 372 ГК Республики Беларусь).

Изготовителю предоставлено право расторжения или изменения договора. Однако это возможно лишь при условии, когда изготовителю становится заведомо известно, что сельскохозяйственная продукция не может быть произведена и передана в количестве, ассортименте и качестве, предусмотренных договором контрактации.

Имущественная ответственность за нарушение обязательств по договору контрактации выражается в форме возмещения убытков и уплаты неустойки. Неустойка (штраф, пеня) может быть определена по соглашению сторон в договоре либо установлена в законодательном порядке. Убытки подлежат возмещению в полном размере, включая упущенную выгоду.

### **12.4. Договор энергоснабжения**

#### ***12.4.1. Понятие и признаки договора энергоснабжения***

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать установленный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (пункт 1 ст. 510 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* договора является энергия, поставляемая через присоединенную сеть. Такого рода снабжение осуществляется в виде электрического тока определенных направления и частоты либо в виде тепловой энергии.

*Сторонами* договора энергоснабжения являются энергоснабжающая организация (продавец) и потребитель (абонент, покупатель). На стороне продавца выступает субъект хозяйствования, осуществляющий деятельность по производству и (или) реализации потребителям соответствующей энергии или энергоносителей.

В качестве снабжающих электрической энергией организаций выступают областные производственные объединения энергетики и электрификации концерна «Белэнерго». Структурные подразделения названных производственных объединений, вступающие в договорные отношения с потребителями от имени производственных объединений, юридическими лицами не являются и не могут рассматриваться в качестве стороны договора энергоснабжения.

Абонентом (потребителем) может быть любое юридическое или физическое лицо.

Договор энергоснабжения, как и обычная купля-продажа, является договором консенсуальным, возмездным и взаимным. Он имеет существенные особенности, отличающие его от договора купли-продажи и иных его видов. Особенности договора энергосбережения обусловлены следующим:

- Предметом договора энергоснабжения являются энергия (например, электрическая энергия) или вещества (энергоносители), в которых она заключена (например, тепловая энергия, заключенная в воде).
- Физические особенности обуславливают также особенности доставки энергии от производителя (продавца) к потребителю. В отличие от других товаров доставка энергии невозможна путем перемещения с использованием транспорта. Для этого необходимы специальные технические средства – линии электропередач, трубопроводы (присоединенная сеть) и т. д.
- В связи с ключевым значением энергетических ресурсов для экономического развития общества ограниченностью таких ресурсов энергоснабжающие организации и потребители в рамках гражданско-правового договора энергоснабжения обязаны соблюдать требования законодательства об энергосбережении и иные публично-правовые нормы законодательства.

Нормы расхода топлива и энергии в обязательном порядке включаются в технологические регламенты, технические паспорта, ремонтные карты, технологические инструкции по эксплуатации всех видов энергопотребляющей продукции.

Государственный надзор устанавливается за рациональным использованием топлива, электрической и тепловой энергии; осуществлением пользователями и производителями топливно-энергетических ресурсов мер по экономии этих ресурсов.

#### **12.4.2. Порядок заключения договора энергоснабжения**

Для заключения договора энергоснабжения потребитель должен обеспечить соблюдение ряда условий. Согласно пункту 2 ст. 510 ГК Республики Беларусь к ним относятся: наличие отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, другого необходимого оборудования и приборов учета потребляемой энергии.

Порядок подключения абонента к присоединенной сети определяется специальным законодательством, в отношении снабжения электрической энергией – Положением о порядке электроснабжения многоквартирных жилых домов и других капитальных строений граждан (далее – Положение), утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 24 февраля 2006 г. № 270.

Для пользования электроэнергией гражданин-потребитель должен получить и выполнить технические условия на электроснабжение, выданные владельцем электрических сетей. Для индивидуальных домов и других личных сооружений является обязательным выполнение проекта электроснабжения организацией или лицом, имеющими право (лицензию) на производство этих работ.

Проект электроснабжения (или схема) подлежит согласованию с владельцем сетей, выдавшим технические условия, и местным органом энергонадзора.

По результатам осмотра электроустановок и рассмотрения документации оформляется заключение о возможности подачи напряжения и допуске к эксплуатации оборудования.

Право пользования электроэнергией потребителю представляется после допуска электроустановок к эксплуатации и выдачи абонентской книжки или абонентской карточки (подпункты 4.1–4.4 Положения).

Подключение к присоединенной сети с нарушением установленных правил влечет ответственность потребителя.

Правила пользования электрической энергией предусматривают, что договоры на снабжение электроэнергией с потребителями (абонентами) заключаются в письменной форме (подпункт 1.6 Положения).

Предложение о заключении договора вносится потребителем (абонентом) не позднее, чем за три месяца до начала отпуска электроэнергии. Если между сторонами уже имеется договор на снабжение электрической энергией, продление срока его действия оформляется дополнительным соглашением (протоколом) сторон не позднее, чем за месяц до окончания срока действия договора. При этом обновление текста договора со всеми его дополнениями и изменениями, внесенными по соглашению сторон, в судебном порядке и с учетом изменения законодательства (оформление новой редакции договора) производится энергоснабжающей организацией не реже одного раза в три года (подпункт 1.7 Положения).

Проект договора на снабжение электроэнергией готовит энергоснабжающая организация, которой не позднее одного месяца после получения предложения от потребителя составляется проект договора, подписывается его и направляется потребителю.

Потребитель (абонент) подписывает договор и в течение 10 дней возвращает его энергоснабжающей организации.

Энергоснабжающая организация, получившая договор, поступивший с протоколом разногласий, в двадцатидневный срок с момента получения рассматривает протокол разногласий с потребителем и в этот же срок направляет неурегулированные вопросы на рассмотрение соответствующего суда (подпункт 1.9 Положения).

#### ***12.4.3. Содержание договора энергоснабжения***

По общему правилу, установленному пунктом 1 ст. 402 ГК Республики Беларусь, договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. При этом существенными признаются условия о предмете договора; условия, которые названы в законодательстве как существенные для договоров данного вида; все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В договоре энергоснабжения в соответствии со статьями 510 и 512 ГК Республики Беларусь должны быть согласованы: вид подаваемой энергии, ее количество, сроки подачи, качество, режим потребления.

В соответствии с пунктом 1 ст. 512 ГК Республики Беларусь энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами.

Определение количества энергии в договоре энергоснабжения зависит от вида энергии и категории потребителя. В договоре на снабжение электроэнергией промышленных потребителей условие о количестве характеризуется, как правило, двумя показателями:

- количеством киловатт-часов подлежащей отпуску электроэнергии;
- величиной присоединенной или заявленной мощности электроэнергии.

Обязанность энергоснабжающей организации в части количества электроэнергии считается выполненной, если она постоянно поддерживает ток в сети и предоставляет потребителю возможность непрерывно получать электроэнергию в обусловленном договором количестве.

Обязанность энергоснабжающих организаций заключается в снабжении энергией в течение указанного в договоре времени. При этом энергия должна поставляться в определенном количестве и удовлетворять качественным показателям, отраженным в нормативно-технической документации и договоре.

Обеспечивающая сторона имеет право проверки системы учета расходования энергоресурсов потребителем, технического состояния оборудования или переработки ресурсов, не вторгаясь в хозяйственную деятельность абонента.

В целях обеспечения надежной и экономичной подачи энергии абонент обязан: заботиться о состоянии, обслуживании и ремонте принимающих энергию установок, соблюдать установленный режим потребления энергии, немедленно сообщать о всех возникших неполадках в системе и неисправностях в работе приборов.

Если абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, обязанность обеспечивать техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законодательством.

Абонент обязан обеспечить установленный договором режим потребления энергии, своевременно производить оплату принятой энергии.

Потребитель вправе требовать снабжения энергией в количестве, качестве и в сроки, установленные соответствующими правилами и условиями договора.

#### ***12.4.4. Ответственность сторон по договору энергоснабжения***

Сторона, нарушившая обязательство по договору энергоснабжения, несет ответственность в виде возмещения причиненного этим реального ущерба.

Если в результате регулирования режима потребления энергии, осуществленного на основании законодательства, допущен перерыв в подаче энергии абоненту, энергоснабжающая организация несет ответ-

ственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств при наличии вины (ст. 517 ГК Республики Беларусь).

Ответственность энергоснабжающей организации наступает и в случае нарушения ею требований, предъявляемых к качеству энергии. Абонент в данном случае вправе отказаться от оплаты такой энергии.

Законодательством Республики Беларусь предусматриваются специальные санкции за нарушение обязательств по договору энергоснабжения.

Нарушение потребителем обязательства по оплате энергетических ресурсов влечет также возникновение обязательства по уплате неустойки на сумму просрочки.

Согласно Правилам пользования электрической энергией (далее – Правила) энергоснабжающая организация в случае перерыва электроснабжения по основаниям, не предусмотренным настоящими правилами, возмещает потребителю убытки в размере десятикратной стоимости неотпущенной электроэнергии.

В случае подачи электроэнергии пониженного качества энергоснабжающая организация возмещает потребителю убытки в размере 25% стоимости такой электроэнергии (подпункт 6.2 Правил). Приведенные положения противоречат нормам Гражданского кодекса Республики Беларусь, согласно которым ответственность за нарушение договора энергоснабжения выражается в возмещении ответственной за нарушение стороной реального ущерба.

Энергоснабжающая организация не несет имущественной ответственности перед потребителем за отпуск электроэнергии пониженного качества за те сутки, в течение которых потребитель не соблюдал установленный режим электропотребления.

Основанием для применения мер ответственности в отношении потребителя является отчетная документация, представленная им, либо акт, составленный представителем энергоснабжающей организации в присутствии представителя потребителя. Акт считается действительным и при отказе потребителя от подписи. При наличии у абонента субабонентов составляется один документ на всю электроэнергию, израсходованную абонентом и его субабонентами с нарушениями (подпункт 2.12 Правил).

В случае прекращения отпуска электроэнергии по вине потребителя (авария, невыполнение денежных обязательств по договору) потребитель возмещает энергоснабжающей организации убытки (подпункт 6.7 Правил).

Нормы, регламентирующие отношения по договору энергоснабжения, применимы и к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, а также со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и др.

## **12.5. Договор продажи недвижимости.**

### **Договор продажи предприятия**

#### **12.5.1. Понятие и признаки договора продажи недвижимости**

Согласно пункту 1 ст. 520 ГК Республики Беларусь по договору купли-продажи недвижимого имущества продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество.

Как следует из содержания данного договора, его *предметом* является недвижимое имущество.

Примерный перечень недвижимого имущества изложен в пункте 1 ст. 130 ГК Республики Беларусь. К недвижимому имуществу относятся: земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба им невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимому имуществу также приравниваются предприятие в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река – море», космические объекты. Законодательными актами к недвижимому имуществу может быть отнесено и иное имущество.

*Сторонами* договора продажи недвижимости являются продавец и покупатель. На стороне продавца и покупателя могут выступать любые лица – физические и юридические. Продавцом недвижимости является собственник этой недвижимости.

В соответствии со ст. 521 ГК Республики Беларусь договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение требуемой законом формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность.

Нормой ст. 522 ГК Республики Беларусь предусматривается государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость. Государственную регистрацию перехода права собственности необходимо отличать от государственной регистрации сделки (договора). Государственная регистрация сделок в соответствующих случаях определяет момент, начиная с которого сделка порождает юридические последствия. Государственная регистрация перехода права собственности представляет собой элемент исполнения сторонами уже возникшего обязательства.

Государственная регистрация перехода правового титула на недвижимость может производиться как после фактической передачи недвижимого имущества покупателю так и до такой передачи.

Цена недвижимости является существенным условием договора. Она должна быть согласована сторонами и указана в нем. Отсутствие условия о цене недвижимости говорит о том, что договор о ее продаже считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные пунктом 2 ст. 394 ГК Республики Беларусь относительно возможного изменения цены после заключения договора, здесь не применяются.

Законодательством предусмотрен и порядок определения цены недвижимого имущества (зданий, сооружений и др.), находящегося на земельном участке. Суть его состоит в том, что установленная в договоре цена здания, сооружения и другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее.

Договор продажи недвижимости является двусторонним, возмездным и консенсуальным.

### ***12.5.2. Права и обязанности сторон по договору продажи недвижимости***

По договору купли-продажи недвижимости продавец обязан передать покупателю соответствующее недвижимое имущество и перенести на него титул собственника (субъекта права хозяйственного ведения или права оперативного управления) в отношении данного имущества. Исполнение названных обязанностей продавца разделено во времени и осуществляется путем совершения продавцом и покупателем различных действий.

Передача недвижимости продавцом и принятие ее покупателем осуществляется по подписанному сторонами передаточному акту или иному документу о передаче.

Обязательство считается исполненным после передачи недвижимого имущества покупателю и подписания сторонами соответствующего документа о передаче.

В том случае, если одна из сторон уклоняется от подписания документа о передаче недвижимости, то это считается отказом соответственно продавца от исполнения обязанности передать имущество, а покупателя – от обязанности принять имущество.

Право собственности у приобретателя недвижимости возникает с момента государственной регистрации и может не совпадать с фактической передачей недвижимости. Поэтому необходимо различать передачу права собственности и фактическую передачу недвижимости по соответствующему документу (акту) о передаче. С момента передачи недвижимого имущества и подписания передаточного акта или иного документа о передаче на покупателя переходит и риск случайной гибели или случайной порчи имущества, если иное не предусмотрено договором.

Следующей обязанностью продавца недвижимости является передача имущества, соответствующего условиям договора купли-продажи о качестве недвижимости.

В случае передачи продавцом покупателю недвижимого имущества, не соответствующего условиям договора о его качестве, покупатель в соответствии со ст. 445 ГК Республики Беларусь вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены, либо безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков товара. В случае существенного нарушения требований к качеству товара покупатель также вправе отказаться от договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. Права потребовать замены товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий условиям договора, покупатель в соответствии со ст. 528 ГК Республики Беларусь не имеет.

По общему правилу передаваемое недвижимое имущество должно быть свободным от прав третьих лиц, за исключением случаев, когда сторона, приобретая недвижимость, согласна пойти на такие обременения.

В обязанности покупателя недвижимости входит оплата имущества, а также принятие имущества по передаточному акту и регистрация перехода права собственности.

Цена недвижимости в договоре купли-продажи определяется, если иное не предусмотрено законодательством, по соглашению сторон. Как уже указывалось, условие о цене является существенным условием договора продажи недвижимости, и отсутствие в договоре такого условия не может быть компенсировано с помощью общего правила определения цены в возмездном договоре, установленного пунктом 3 ст. 394 ГК Республики Беларусь.

Законодательство позволяет сторонам определить цену недвижимого имущества как путем закрепления в договоре общей суммы сделки, так и посредством установления цены каждого отдельного элемента недвижимого имущества (цены здания, насаждений, земельного участка и т. д.). Стороны могут установить в договоре цену недвижимости за единицу ее площади или иного показателя ее размера. В этом случае в соответствии с пунктом 3 ст. 526 ГК Республики Беларусь общая цена недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества.

### ***12.5.3. Права на земельный участок при продаже***

Имущество, являющееся недвижимым в силу своих естественных свойств, не может использоваться иначе, как вместе с земельным участком, на котором оно расположено. Следовательно, отчуждение такого имущества возможно только с передачей права пользования соответствующим земельным участком. По договору продажи здания, сооружения, иного недвижимого имущества покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования (пункт 1 ст. 523 ГК Республики Беларусь).

Размер передаваемого покупателю недвижимого имущества земельного участка определяется с учетом целей, для которых использовалось это недвижимое имущество.

В ч. 1 ст. 55 Кодекса Республики Беларусь о земле указывается на определение размера передаваемого участка, необходимого для использования зданий и сооружений. Согласно ч. 2 ст. 55 Кодекса Республики Беларусь о земле при переходе права собственности на строение и сооружение к нескольким собственникам, а также при переходе права собственности на часть строения (сооружения) в случае невозможности раздела земельного участка между собственниками право на земельный участок осуществляется собственниками строения (сооружения) совместно.

Продавец недвижимого имущества может осуществлять владение земельным участком, на котором оно расположено, как на основании права собственности, так и на ином правовом основании (например, на праве пожизненного наследуемого владения или на праве пользования).

В первом случае продавец вправе в соответствии с условиями заключенного договора передать покупателю недвижимого имущества право собственности либо предоставить ему право аренды или иное право на соответствующую часть земельного участка (ч. 1 пункта 2 ст. 523 ГК Республики Беларусь). Если стороны в договоре не определяют передаваемое покупателю недвижимости право на соответствующий земельный участок, к покупателю в соответствии с ч. 2 пункта 2 ст. 523 ГК Республики Беларусь переходит право собственности на ту часть земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования.

Когда продавец не является собственником занятого недвижимым имуществом земельного участка и передает такой участок в пользование покупателю недвижимости, он распоряжается чужой собственностью. Пользователь земельного участка по общему правилу не вправе распоряжаться предоставленным ему земельным участком. Так, согласно ст. 88 Кодекса Республики Беларусь о земле договоры купли-продажи, аренды, залога, а также самовольный обмен земельных участков, находящихся в пользовании, пожизненном наследуемом владении, недействительны.

Применительно к распоряжению земельным участком в связи с продажей расположенного на нем недвижимого имущества законодательство делает исключение из названного правила и устанавливает следующие условия распоряжения таким земельным участком:

- Продажа недвижимости и, соответственно, передача права пользования земельным участком, не принадлежащем продавцу на праве собственности, допускается без согласия собственника этого участка, если это не противоречит условиям пользования таким участком, установленным законодательством или договором (ч. 1 пункта 3 ст. 523 ГК Республики Беларусь).
- Покупатель недвижимого имущества приобретает право пользования соответствующей частью земельного участка на тех же условиях, что и продавец недвижимости (ч. 2 пункта 3 ст. 523 ГК Республики Беларусь).

Связь недвижимого имущества с земельным участком предопределяет не только невозможность отчуждения такого имущества без права пользования земельным участком, но и невозможность отчуждения земельного участка, на котором находятся здания, сооружения, иные объекты недвижимого имущества, без установления ограничений покупателя в пользовании земельным участком в пользу владельца расположенного на нем недвижимого имущества.

Когда земельный участок, на котором находятся принадлежащие продавцу здание, сооружение или другая недвижимость, продается без передачи в собственность покупателя этой недвижимости, за продавцом сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования, на условиях, определяемых договором купли-продажи (ч. 1 ст. 524 ГК Республики Беларусь).

Приведенная норма ч. 1 ст. 524 ГК Республики Беларусь исходит из того, что размер остающейся в пользовании продавца части земельного участка и условия пользования этой частью (право собственности, аренда и др.) определяются в договоре купли-продажи земельного участка. При отсутствии в договоре согласования соответствующих условий данные вопросы решаются согласно правилу, изложенному в ч. 2 ст. 524 ГК Республики Беларусь: продавец сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования в соответствии с ее назначением.

#### ***12.5.4. Договор продажи предприятия***

Договор продажи предприятия является разновидностью договора продажи недвижимости.

В пункте 1 ст. 530 ГК Республики Беларусь сказано, что по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

В договоре купли-продажи предприятие выступает в качестве объекта гражданских правоотношений. Понятие объекта права говорит о принадлежности этого предприятия определенному субъекту в лице индивидуального или коллективного собственника.

*Предметом* рассматриваемого договора является предприятие, которое представляет собой имущественный комплекс; имеет специальное назначение – используется для осуществления предпринимательской деятельности (пункт 1 ст. 132 ГК Республики Беларусь); по своему характеру имеет свойство постоянного изменения своего состава (за счет непрерывного процесса производства потребления сырья и энергоресурсов, реализации производственной продукции и т. д.).

В состав предприятия как имущественного комплекса в соответствии с ч. 2 пункта 1 ст. 132 ГК Республики Беларусь входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законодательством и договором.

При наличии прав на это имущество закон предоставляет собственнику возможность распорядиться им по своему усмотрению, за исключением тех прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам. Если иное не установлено законодательством, права продавца, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче покупателю предприятия (пункты 2 и 3 ст. 530 ГК Республики Беларусь).

Перечисленные выше материальные и нематериальные активы являются составными элементами предприятия и, по общему правилу, переходят по договору продажи предприятия к покупателю.

Поскольку предприятие используется для предпринимательской деятельности, то *сторонами* договора (продавцом и покупателем) выступают граждане или коммерческие организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью.

Цена предмета договора продажи предприятия определяется соглашением сторон. Она, как и предмет рассматриваемого договора, относится к числу существенных условий договора. При ее отсутствии договор считается незаключенным.

Срок, так же как и цена, в договоре продажи предприятия устанавливается соглашением сторон. Это объясняется тем, что в законодательстве порядок продажи, передачи предприятия регламентирован, а срок не определен.

В ст. 531 ГК Республики Беларусь установлены особые, по сравнению с договором продажи иного недвижимого имущества, требования к оформлению договора продажи предприятия. К договору продажи предприятия предъявляются следующие требования:

- должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами;
- текст договора должен дополняться приложенными к нему документами;
- должен пройти государственную регистрацию.

Согласно ст. 531 ГК Республики Беларусь договор продажи предприятия заключается в письменной форме путем составления одного документа. Этот договор подписывается сторонами, и к нему обязательно должны быть приложены: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность.

Договор продажи предприятия, составленный с соблюдением всех указанных требований, считается заключенным с момента государственной регистрации.

Из изложенного следует, что договор продажи предприятия является двусторонним, консенсуальным и возмездным.

#### **12.5.5. Стороны договора продажи предприятия, их права и обязанности**

Согласно договору продажи предприятия основной обязанностью продавца является передача в собственность покупателя предприятия как имущественного комплекса.

Передача предприятия осуществляется по передаточному акту. В передаточном акте указаны данные о составе предприятия и об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, а также сведения о выявленных недостатках переданного имущества и перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты.



Передача предприятия считается состоявшейся со дня подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия (ст. 534 ГК Республики Беларусь).

Порядок составления и содержание передаточного акта определяется пунктом 1 ст. 534 ГК Республики Беларусь. Подготовка предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, является обязанностью продавца и осуществляется за его счет, если иное не предусмотрено договором. Передаточный акт должен содержать следующие сведения:

- о составе предприятия (имеется в виду определение фактического состава имущества, передаваемого покупателю предприятия);
- об уведомлении кредиторов о продаже предприятия (здесь должны быть отражены сведения как о направлении таких уведомлений, так и о получении согласий кредиторов на перевод долгов);
- о выявленных недостатках переданного имущества;
- перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты.

Переход права собственности на предприятие должен быть зарегистрирован.

Право собственности на предприятие непосредственно после его передачи покупателю должно быть зарегистрировано, если иное не предусмотрено соглашением сторон (пункты 1 и 2 ст. 535 ГК Республики Беларусь).

Объектом государственной регистрации является не договор продажи и не переход права собственности, а само право собственности покупателя предприятия.

Одной из важнейших обязанностей продавца является передача предприятия как имущественного комплекса, свободного от прав третьих лиц на него.

В обязанности продавца по договору продажи предприятия входит также передача имущества в нужном количестве и соответствующего качества. Имущество, которое должно быть передано в таком количестве, и его качественные характеристики определяются документами, которые прилагаются к договору.

В пункте 2 ст. 536 ГК Республики Беларусь сказано о том, что в случае, когда предприятие передано и принято по передаточному акту, в котором указаны сведения о выявленных недостатках и об утраченном имуществе, покупатель вправе требовать уменьшения покупной цены, если иное не предусмотрено договором продажи предприятия.

Покупатель также вправе требовать уменьшения покупной цены в случае передачи ему в составе предприятия долгов (обязательств) продавца, которые не были указаны в договоре продажи предприятия или в передаточном акте.

В пункте 4 ст. 536 говорится также о том, что продавец в случае получения уведомления покупателя о недостатках имущества, переданного в составе предприятия, или отсутствия в этом составе отдельных видов имущества, подлежащих передаче, может заменить имущество ненадлежащего качества, а если отсутствует какое-то имущество, то предоставить покупателю недостающее имущество.

Основной обязанностью покупателя является оплата стоимости полученного по договору продажи предприятия. С оплатой тесно связано принятие предприятия, которое, как известно, основано на подписании передаточного акта. Если покупатель отказывается подписать такой акт, то продавец вправе отказаться от передачи предприятия.

В обязанности покупателя входит также уведомление кредиторов о покупке предприятия и неуклонение от государственной регистрации перехода права собственности.

Невыполнение предусмотренных договором или законом требований возлагает на виновную сторону возмещение причиненных убытков.

#### ***12.5.6. Права кредиторов при продаже предприятия***

Договор продажи предприятия имеет ряд особенностей в отношении прав кредиторов. Речь идет о том, что при продаже предприятия допускается перевод долга с продавца на покупателя. Однако это возможно лишь с согласия кредитора. Поэтому закон возлагает на стороны (продавца и покупателя) обязанность по письменному уведомлению кредиторов о продаже предприятия.

После заключения договора, но до передачи предприятия покупателю один из его участников (продавец и покупатель) должен направить кредитору письменное уведомление о заключении такого договора.

Если кредитор письменно не сообщил продавцу или покупателю о своем согласии на перевод долга с продавца на покупателя, он вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о продаже предприятия потребовать либо прекращения, либо досрочного исполнения обязательства и возмещения продавцом причиненных этим убытков.

Мотив, по которому кредитор не направил такого согласия продавцу или покупателю предприятия (например, незаинтересованность в переводе долга и др.), значения не имеет.

В том случае, если кредитор вообще не был уведомлен о продаже предприятия, он вправе в течение года со дня, когда узнал или должен был узнать о передаче предприятия продавцом покупателю, предъявить иск с требованием или прекращения, или досрочного исполнения обязательства и возмещения продавцом причиненных этим убытков.

При переводе долга без согласия кредитора после передачи предприятия покупателю стороны данного договора несут перед кредитором солидарную ответственность (ст. 533 ГК Республики Беларусь), а кредиторам предоставляются соответствующие права требования:

- о прекращении или досрочном исполнении обязательства и возмещении этим убытков;
- об исполнении обязательства и ответственности за его нарушение.

### **13. ДОГОВОРЫ О ПРЕДОСТАВЛЕНИИ ИМУЩЕСТВА В ПОЛЬЗОВАНИЕ**

#### **13.1. Общие положения об аренде**

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ч. 1 ст. 577 ГК Республики Беларусь).

Данный договор применяется, когда отдельное имущество не принимает участия в хозяйственном обороте и может передаваться другой организации.

Договор аренды двусторонний, возмездный, консенсуальный.

*Сторонами* договора аренды являются арендодатель и арендатор.

Имущество переходит от арендодателя к арендатору не в собственность, а во временное владение или временное пользование.

В отдельных случаях пользование имуществом со стороны арендатора может осуществляться и при том условии, что имущество остается во владении арендодателя.

Объектами аренды могут быть: земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и иные имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи. Это могут быть только вещи индивидуально определенные и непотребляемые.

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным.

Предоставляемое арендатору имущество должно соответствовать условиям договора аренды и назначению имущества.

Стоимость аренды (арендная плата) определяется в договоре исходя из оценки этого имущества на момент сдачи его в аренду с учетом фактического износа.

Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются в договоре. Если эти элементы не получили отражения в договоре, то считается, что установлены порядок, условия и сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

Арендатору предоставлено право выкупа арендованного имущества. Это может быть предусмотрено законодательством или в договоре аренды. Переход имущества в собственность арендатора может произойти по истечении срока аренды или до его истечения при условии внесения арендатором всей обусловленной договором выкупной цены.

Срок договора аренды определяется соглашением сторон. Если в договоре срок не указан, договор считается заключенным на неопределенный срок и каждая из сторон вправе отказаться от договора во всякое время, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества – за три месяца.

Форма договора аренды зависит от срока, на который он заключается, от субъектного состава и в зависимости от того, движимое или недвижимое имущество.

Так, ст. 580 ГК Республики Беларусь установлено, что договор аренды на срок более одного года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, то независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме.

При заключении договора аренды недвижимого имущества, если иное не установлено законодательством, он подлежит государственной регистрации.

Договор аренды недвижимого имущества, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору, заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества.

Договор аренды может применяться во всех отраслях народного хозяйства и в отношении имущества всех форм и видов собственности.

#### **13.2. Обязанности сторон по содержанию арендованного имущества**

Каждая из сторон имеет права и обязанности по содержанию арендованного имущества. Обязанности арендодателя следующие:

- Предоставить имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества. Передаваемое имущество должно быть снабжено соответствующими документами (техническим паспортом, сертификатом качества), если иное не предусмотрено договором.

- Передать арендатору в пользование и владение имущество и сделать это своевременно. В противном случае наниматель вправе истребовать от него это имущество и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением (пункт 3 ст. 582 ГК Республики Беларусь).

- Производить за свой счет капитальный ремонт сданного в наем имущества. По договору аренды обязанность капитального ремонта лежит на арендодателе. Если наймодатель не исполняет своей обязанности по производству капитального ремонта, арендатор имеет право произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызываемый неотложной необходимостью, и взыскать с наймодателя стоимость ремонта или зачесть ее на счет арендной платы, потребовать соответственного уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков (пункт 1 ст. 587 ГК Республики Беларусь).

- Передать имущество в аренду свободным от прав третьих лиц. Если же имущество, сдаваемое в аренду, обременено правами третьих лиц (сервитутом, правом залога), арендодатель должен предупредить арендатора о наличии таких прав. Неисполнение арендодателем этой обязанности дает арендатору право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков (ст. 584 ГК Республики Беларусь).

Арендодатель должен воздерживаться от каких-либо действий, которые могут помешать арендатору владеть и пользоваться нанятым имуществом.

Арендатор обязан:

- Пользоваться имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если они в договоре не определены, – в соответствии с назначением имущества. При согласии арендодателя арендатор вправе сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено законодательством.

- Поддерживать полученное во владение или пользование имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы по содержанию имущества, если иное не установлено законодательством или договором (пункт 2 ст. 587 ГК Республики Беларусь).

- При прекращении договора возвратить имущество в состоянии, обусловленном договором. Невозврат либо несвоевременный возврат арендованного имущества дает право арендодателю требовать внесения арендной платы за все время просрочки, а если она не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения.

- Своевременно вносить плату за пользование имуществом (ст. 585 ГК Республики Беларусь). Плата выражается обычно в периодических платежах (за месяц, квартал, год). Арендная плата вносится независимо от фактического пользования имуществом. Однако, если в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, имущество существенно изменилось, арендатор вправе требовать уменьшения платы.

В процессе пользования имуществом арендатор может произвести улучшения арендованного имущества. Законом установлено, если улучшения произведены с согласия арендодателя, то арендатор имеет право на возмещение произведенных для этих целей расходов. Улучшения, произведенные арендатором без разрешения другой стороны, если они неотделимы без вреда для имущества, не могут быть изъяты арендатором.

### 13.3. Прокат. Аренда транспортных средств

Договор проката имеет свои особенности, зависящие от целей данного договора, состава его участников и их деятельности, срока действия, а также круга арендуемых объектов.

По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.

*Сторонами*, как и в договоре аренды, являются арендодатель и арендатор. В качестве арендодателя выступает лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, которая носит постоянный характер.

Имущество по договору проката используется в потребительских целях, для нужд семейного, домашнего потребления, и арендаторами его являются физические лица.

*Предметом* договора проката является движимое имущество, предоставляемое для использования в потребительских целях, если иное не предусмотрено договором или же не вытекает из существа обязательства.

Срок договора проката может быть не более одного года. При этом после окончания обозначенного срока правила о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды к прокату не применяются (ст. 598 ГК Республики Беларусь).

Стоимость взятого в прокат движимого имущества определяется арендной платой. Она устанавливается в виде определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или одновременно.

Форма договора проката письменная.

Арендодатель обязан передать имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества. Непосредственной обязанностью арендодателя является также выполнение капитального и текущего ремонта сданного в аренду имущества. При невыполнении этой обязанности арендодателем плата за прокат за время, в течение которого арендатор не мог пользоваться этим имуществом, не взимается.

Арендатор обязан своевременно в установленные сроки вносить арендную плату. По окончании срока договора арендатор обязан возвратить взятое по договору проката имущество в должном состоянии с учетом амортизационного износа.

Аренда транспортных средств выделяется в качестве отдельного вида договора и включает в себя:

- аренду транспортного средства с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации (аренда транспортного средства с экипажем);
- аренду транспортного средства без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации (аренда транспортного средства без экипажа).

По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

*Предметом* договора аренды транспортного средства с экипажем является автомобильный, железнодорожный, воздушный, водный и другие виды транспорта.

*Сторонами* по договору являются арендодатель и арендатор, на стороне которых выступают физические и юридические лица.

Особенностью данного договора является то, что владеет и пользуется транспортным средством арендатор, а управление и техническую эксплуатацию транспортного средства осуществляет арендодатель с помощью экипажа, управляющего этим транспортным средством.

Срок договора аренды транспортного средства с экипажем законом не определен. Он устанавливается по соглашению сторон.

Форма договора фрахтования на время должна быть письменной независимо от его срока.

Арендодатель обязан не только предоставить транспортное средство, но и в течение всего срока аренды поддерживать надлежащее состояние сданного в аренду транспортного средства, включая осуществление текущего и капитального ремонта и предоставление необходимых принадлежностей.

В обязанности арендодателя входит предоставить арендатору весь комплекс услуг, который предусмотрен договором транспортного средства с экипажем.

На арендодателе лежит обязанность нести расходы по оплате услуг членов экипажа, а также расходы на их содержание. В обязанности арендодателя входит также обязанность страховать транспортное средство и ответственность за ущерб, который может быть причинен транспортным средством или в связи с его эксплуатацией.

В соответствии со ст. 607 ГК Республики Беларусь на арендатора возлагается обязанность по несению расходов, возникающих в связи с коммерческой эксплуатацией транспортного средства, в том числе расходов на оплату топлива, других используемых в процессе эксплуатации материалов и на оплату сборов.

Прекращение договора аренды транспортного средства с экипажем происходит по истечении срока аренды, по соглашению сторон, а также может производиться и досрочное прекращение в соответствии с действующим законодательством.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ч. 1 ст. 613 ГК Республики Беларусь).

*Сторонами* по договору являются арендодатель и арендатор.

*Предметом* договора аренды транспортного средства без экипажа является транспортное средство любого вида (автомобильный, железнодорожный, водный, воздушный транспорт).

Форма договора аренды транспортного средства без экипажа предусмотрена письменная независимо от его срока.

Арендатор обязан:

- В течение всего срока договора аренды транспортного средства без экипажа поддерживать надлежащее состояние арендованного транспортного средства, включая осуществление текущего и капитального ремонта (ст. 615 ГК Республики Беларусь).

В отличие от договора аренды транспортного средства с экипажем в данном договоре обязанности по ремонту, замене вышедших из строя частей, механизмов арендованного транспортного средства полностью возлагаются на арендатора.

- Своими силами осуществлять управление арендованным транспортным средством и его эксплуатацию как коммерческую, так и техническую (ст. 616 ГК Республики Беларусь).
  - Нести расходы на содержание арендованного транспортного средства, его страхование, включая страхование своей ответственности, а также расходы, возникающие в связи с его эксплуатацией, если иное не предусмотрено договором аренды транспортного средства без экипажа (ст. 617 ГК Республики Беларусь).
- Прекращение договора аренды транспортного средства без экипажа производится надлежащим его исполнением.

#### 13.4. Аренда зданий и сооружений. Аренда предприятия

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование либо во временное пользование арендатору здание или сооружение (пункт 1 ст. 621 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* договора служат здания (сооружения) либо часть здания (сооружения).

*Сторонами* по договору аренды здания или сооружения являются арендодатель и арендатор. Арендодателем может быть только собственник здания или сооружения либо уполномоченное им лицо. В качестве сторон договора могут выступать физические и юридические лица.

Срок договора аренды здания (сооружения) в законе не определен. Он оговаривается соглашением сторон.

Цена в договоре аренды здания (сооружения) является существенным условием договора.

В плату за пользование зданием (сооружением) должна включаться и плата за пользование земельным участком, на котором оно расположено, или передаваемой вместе с ним соответствующей частью участка, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Договор аренды здания (сооружения) заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами.

В том случае, если договор аренды заключается на срок не менее одного года, то он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Арендодатель обязан передать здание (сооружение) арендатору в состоянии, указанном в договоре. Одновременно с передачей права на объект передается и право на часть земельного участка, занятого зданием (сооружением).

Передача здания или сооружения арендодателем и принятие его арендатором осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче, подписываемому сторонами.

Арендатор обязан своевременно уплачивать арендную плату и своевременно возвратить арендованное здание (сооружение).

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства; передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями, оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права; уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

*Предметом* договора аренды служит предприятие как имущественный комплекс, включающий в себя: основные и оборотные средства, право пользования природными ресурсами, исключительные права, а также права требования и долги, относящиеся к предприятию.

*Стороны* по договору аренды предприятия – арендодатель и арендатор. Арендодатель вправе передать арендатору права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием. Арендатор может получить по договору аренды предприятия исключительные права на обозначения (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания), индивидуализирующие деятельность предприятия.

Срок и цена договора аренды предприятия устанавливаются соглашением сторон. Если отсутствует цена в договоре, он считается незаключенным.

Форма договора аренды предприятия письменная, которая заключается в составлении одного документа, подписанного сторонами (пункт 1 ст. 629 ГК Республики Беларусь).

Договор аренды предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Арендодатель обязан передать предприятие арендатору в состоянии, указанном в договоре, по передаточному акту. Передаточный акт включает все те объекты, которые входят в состав предприятия, их стоимость, износ. Закон (ст. 630 ГК Республики Беларусь) возлагает подготовку предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, на арендодателя.

Арендатору предоставлено право производить улучшения арендованного имущества в случае, если улучшения произведены с согласия арендодателя и иное не предусмотрено договором аренды предприятия.

Арендатор обязан своевременно вносить платежи и в течение всего срока действия договора аренды предприятия, поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в том числе осуществлять текущий и капитальный ремонты.

На арендатора возлагаются расходы, связанные с эксплуатацией арендованного предприятия. Он также обязан производить оплату платежей по страхованию арендованного имущества.

Арендатор не вправе без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование либо взаймы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другому лицу, если иное не предусмотрено договором аренды предприятия. При осуществлении указанных сделок с согласия арендатора не допускается уменьшения стоимости предприятия и нарушения других положений договора аренды предприятия (ч. 1 ст. 631 ГК Республики Беларусь).

Прекращается договор аренды предприятия надлежащим исполнением, соглашением сторон, а также досрочно по требованию одной из сторон в соответствии с действующим законодательством.

При прекращении договора аренды предприятия арендованный имущественный комплекс должен быть возвращен арендодателю по передаточному акту с соблюдением предъявляемых требований.

### 13.5. Финансовая аренда (лизинг)

Слово лизинг (от англ. to lease) означает «арендовать», «брать в аренду». В ст. 636 ГК Республики Беларусь дается понятие лизинга (финансовой аренды).

По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

Приобретая имущество для лизингополучателя, лизингодатель обязан уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи его в аренду определенному лицу (ст. 638 ГК Республики Беларусь).

Договор финансовой аренды (договор лизинга) является трехсторонним. *Сторонами* является арендодатель (лизингодатель), арендатор (лизингополучатель) и продавец имущества, предназначенного для передачи в аренду.

Лизингодателями могут быть банки, имеющие право осуществлять лизинговую деятельность; лизинговые компании, существующие при банках; специализированные лизинговые компании, созданные крупными производителями машин и оборудования.

Осуществление лизинговой деятельности возможно на основании разрешения (лицензии), полученного лизингодателем от Министерства экономики Республики Беларусь.

В качестве лизингодателя может выступать любое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность в соответствии с действующим законодательством.

Продавцом является собственник имущества. Приобретенное имущество передается лизингополучателю во временное владение и пользование в предпринимательских целях, т. е. лизингодатель не остается владельцем этого имущества.

*Предметом* договора финансовой аренды (лизинга) могут быть любые вещи, используемые для предпринимательской деятельности. Не может выступать в качестве предмета данного договора имущество, используемое для личных (семейных) или бытовых нужд, земельные участки и другие природные объекты.

Обозначенное договором имущество должно быть передано лизингополучателю в указанный в договоре срок, а если в договоре такой срок не указан, – в разумный срок. Просрочка, допущенная по вине лизингодателя, дает право лизингополучателю потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Срок договора финансовой аренды определяется соглашением сторон, но, как правило, на продолжительный период.

Стоимость (цена) договора финансовой аренды (договора лизинга) устанавливается по соглашению сторон при заключении договора исходя из суммы инвестиционных расходов лизингодателя, связанных с исполнением данного договора, и суммы его вознаграждения (дохода) либо совокупности лизинговых платежей и выкупной стоимости, если по условиям договора предусмотрен выкуп предмета договора.

Лизинговые платежи относятся к затратам, которые включаются в себестоимость работ лизингополучателя, и на эту сумму платежей уменьшается размер облагаемой налогом прибыли. Выкупная стоимость предмета договора лизинга не входит в состав затрат лизингополучателя.

Арендодатель (лизингодатель) обязан приобрести в собственность указанное арендатором (лизингополучателем) имущество и передать его арендатору (лизингополучателю) во временное владение и пользование.

В обязанности арендодателя (лизингодателя) входит также извещение продавца о том, кому будет передано в лизинг проданное им имущество.

Арендатор (лизингополучатель) обязан принять переданное ему по договору лизинга имущество и внести за него соответствующую плату. На арендатора (лизингополучателя) возлагается обязанность в течение срока договора финансовой аренды обеспечивать сохранность предмета договора, а также выполнять все необходимые действия, направленные на поддержание его рабочего состояния, включая техническое обслуживание и ремонт, если иное не предусмотрено договором.

Арендатор (лизингополучатель) несет расходы по содержанию предмета договора лизинга, страхованию рисков заключенной сделки, а также расходы, связанные с эксплуатацией, техническим обслуживанием и ремонтом арендованного имущества, если иное не предусмотрено договором.

По истечении срока действия договора финансовой аренды (договора лизинга) арендатор (лизингополучатель) возвращает арендодателю (лизингодателю) предмет договора в состоянии, определенном условиями договора, если его не приобрел в собственность или не взял в аренду (лизинг) повторно.

Лизингополучатель вправе предъявить непосредственно продавцу имущества, которое является предметом договора лизинга, требования, вытекающие из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и лизингодателем, в частности в отношении качества и комплектности имущества, сроков его поставки и в других случаях ненадлежащего исполнения договора продавцом.

Лизингодатель и лизингополучатель выступают как солидарные кредиторы в отношениях с продавцом по поводу проданного имущества.

Прекращение договора финансовой аренды осуществляется на основании истечения оговоренного срока, если стороны не посчитали нужным его продлевать.

Таким образом, договор финансовой аренды (договор лизинга) представляет собой инвестирование средств в основной капитал на возвратной основе, но не в денежной форме, а путем передачи в пользование имущества.

## **14. ДОГОВОРЫ ПО ПРОИЗВОДСТВУ РАБОТ И ОКАЗАНИЮ УСЛУГ**

### **14.1. Общие положения о договорах по производству работ и оказанию услуг**

Потребности участников гражданского оборота удовлетворяются посредством выполнения работ и оказания услуг.

Основной правовой формой обязательств по выполнению работ является договор подряда и его разновидности.

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (пункт 1 ст. 656 ГК Республики Беларусь).

Договор подряда является консенсуальным, возмездным и двусторонним.

В зависимости от подрядных работ можно выделить договоры:

- на изготовление (создание) вещи;
- на переработку (обработку) вещи;
- на выполнение другой работы (пункт 1 ст. 657 ГК Республики Беларусь).

*Сторонами* договора подряда являются подрядчик, выполняющий работу, и заказчик, по заданию которого она выполняется.

*Предметом* договора подряда является возмездное выполнение определенной работы и передача ее результата.

Существенными условиями договора подряда являются его предмет и срок выполнения работы.

Цена работы не является существенным условием подрядного договора, так как при отсутствии в договоре указаний на цену или способов ее определения применяются правила (пункт 3 ст. 394 ГК Республики Беларусь), предусматривающие оплату работы исходя из обычно применяемых за аналогичные работы цен с учетом необходимых расходов, понесенных сторонами (пункт 1 ст. 663 ГК Республики Беларусь).

Качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда.

Основной обязанностью подрядчика является выполнение по заданию заказчика определенной работы.

Основной обязанностью заказчика является оплата результата выполненной работы. Заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончания сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика – досрочно.

Ответственность сторон по договору подряда наступает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств.

Договор подряда прекращается исполнением.

По договору о возмездном оказании услуг одна сторона (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) оказать услугу, а заказчик обязуется оплатить эту услугу (пункт 1 ст. 733 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* договора возмездного оказания услуг могут быть нематериальные и материальные услуги. *Сторонами* договора по возмездному оказанию услуг являются исполнитель и заказчик. Для оказания услуг необходимо иметь разрешение (лицензию).

## **14.2. Права заказчика и подрядчика. Виды договора подряда**

Обязанности подрядчика по договору подряда следующие:

- Организовать работу и руководить ею.
- Своевременно предупредить заказчика о непригодности или недоброкачественности материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки вещи, полученных от заказчика, о наличии иных, не зависящих от подрядчика обстоятельств, грозящих прочности или годности выполняемой работы (ст. 670 ГК Республики Беларусь).
- Экономно и расчетливо расходовать материалы, доставленные заказчиком, и возратить последнему все, что не было израсходовано.
- Принять все меры к обеспечению полной сохранности материалов и иного имущества, вверенного ему заказчиком.
- Выполнить работу в установленный срок в соответствии с условиями договора.

Если подрядчиком допущены отступления от условий договора, ухудшившие работу, или иные недостатки в работе, заказчик вправе по своему выбору требовать безвозмездного исправления указанных недостатков в разумный срок либо соразмерного уменьшения установленной за работу цены.

Вместо устранения недостатков подрядчик вправе выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков.

- Передать заказчику вместе с результатом работы информацию об эксплуатации предмета договора подряда, если это следует из соглашения сторон или без нее невозможно использование результата работы (ст. 679 ГК Республики Беларусь).
- Возратить при расторжении договора предоставленные заказчиком материалы, оборудование, переданную для переработки вещь и иное имущество либо передать их указанному заказчиком лицу, а если это оказалось невозможным, – возместить стоимость материалов, оборудования и иного имущества (ст. 681 ГК Республики Беларусь).

Иски по поводу ненадлежащего качества работы могут быть предъявлены в течение одного года, а по поводу строений – в течение трех лет со дня принятия работы (ст. 678 ГК Республики Беларусь).

Обязанности заказчика следующие:

- Осмотреть и принять работу, выполненную подрядчиком в соответствии с договором (ст. 673 ГК Республики Беларусь). В случае возникновения спора по поводу недостатков выполненной работы может быть назначена экспертиза, расходы по которой несет виновная сторона, а если экспертиза назначена по соглашению сторон, то обе стороны поровну.
- Уплатить подрядчику предусмотренное договором вознаграждение, а если работа выполнялась из материалов подрядчика, то оплатить их стоимость. Размер вознаграждения определяется на основе утвержденных цен или в надлежащих случаях соглашением сторон.
- Принять работу в установленный срок.
- Оказывать содействие подрядчику в выполнении работы в случаях, порядке и объеме, предусмотренных договором подряда.

Неисполнение этой обязанности заказчиком дает право подрядчику требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения указанной в договоре цены работы.

По *договору бытового подряда* подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную для удовлетворения личных, домашних, семейных потребностей заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу (пункт 1 ст. 683 ГК Республики Беларусь).

В качестве заказчика выступает гражданин, который делает заказ на выполнение какой-то конкретной работы для удовлетворения личных, домашних, семейных потребностей, а не работы вообще.

Подрядчиком является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность.

*Предметом* договора бытового подряда является результат выполненной работы, предназначенный для удовлетворения личных, домашних, семейных потребностей граждан.

Цена работы в договоре бытового подряда определяется соглашением сторон.

Форма договора бытового подряда в законе не определена и, как правило, должна быть письменная.

Основная обязанность подрядчика по договору бытового подряда заключается в выполнении конкретной работы, обусловленной соглашением сторон.

Подрядчик обязан выполнить обусловленную договором работу качественно и в срок. Качество работ должно соответствовать обязательным требованиям имеющихся стандартов, условиям договора либо обычно предъявляемым требованиям. Невыполнение подрядчиком принятых на себя по договору обязательств в установленный срок дает заказчику право отказаться от договора и потребовать возмещения убытков.



Основной обязанностью заказчика является своевременное принятие выполненной работы. При обнаружении недостатков или отступлений от условий договора заказчик должен об этом немедленно сообщить подрядчику.

Заказчик обязан оплатить выполненную работу.

Подрядчик несет ответственность за утрату, порчу или повреждение принятого у заказчика материала.

Основанием прекращения договора бытового подряда является надлежащее его исполнение.

По *договору строительного подряда* подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить строительные или иные специальные монтажные работы и сдать их заказчику, а заказчик обязуется создать необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (ст. 696 ГК Республики Беларусь).

*Сторонами* договора подряда являются заказчик и подрядчик.

Заказчиками могут быть юридические и физические лица.

В качестве подрядчиков выступают строительные концерны, тресты, строительные и проектно-строительные объединения, домостроительные комбинаты, фирмы, кооперативы и другие формирования, являющиеся юридическими лицами.

*Предметом* договора строительного подряда является результат деятельности подрядчика, представляющий собой готовую продукцию строительного производства, либо строительные и иные специальные монтажные работы.

Заказчиками выступают инвесторы или субинвесторы – юридические и физические лица, на которых по договору с инвесторами возлагаются функции заказчика.

Форма договора строительного подряда письменная и заключается путем составления и подписания сторонами в установленном порядке договора.

Основными видами договоров подряда являются:

- договор генерального подряда, заключаемый между заказчиком и генподрядчиком;
- договор субподряда, заключаемый между генподрядчиком и субподрядчиком.

Договор субподряда заключается на осуществление отдельных видов и комплексов специальных работ.

Заключение и исполнение договора строительного подряда включает в себя ряд основных этапов:

- заключение предварительного договора или соглашения;
- составление проекта договора строительного подряда;
- согласование условий этого договора с другой стороной, его подписание;
- исполнение условий договора;
- рассмотрение споров и защиту интересов участников строительства при нарушении принятых на себя обязательств.

Обязательными условиями заключения договора строительного подряда является наличие у заказчика лицензии на осуществление инвестиционной деятельности по капитальному строительству; справки финансового органа о предоставлении им декларации об объемах и источниках инвестиций; утвержденного проекта, прошедшего государственную экспертизу. В свою очередь, подрядчик должен иметь лицензию на производство работ.

Существенными условиями договора строительного подряда в соответствии с Правилами заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда являются:

- место, дата заключения договора, наименование сторон и основания их полномочий;
- предмет договора;
- основание для заключения договора;
- дата и условия вступления договора в силу;
- сроки начала и завершения строительства объекта с указанием месяца и года;
- права и обязанности сторон;
- стоимость и порядок финансирования строительства объекта;
- порядок обеспечения стройки соответствующими материалами, оборудованием и энергоресурсами;
- порядок приемки выполненных работ и расчеты;
- порядок контроля за качеством работ и материалов;
- ответственность сторон по договору и порядок рассмотрения споров;
- условия изменения и расторжения договора;
- условия, которые стороны признают необходимыми предусмотреть в договоре.

Сроки выполнения работ, составляющих предмет договора, устанавливаются сторонами путем указания в договоре месяца и года сдачи объекта в эксплуатацию.

Сдача работ подрядчиком и приемка их заказчиком оформляется актом, который подписывается обеими сторонами.

Поскольку предметом договора является строительство, законодательством установлены дополнительные обязанности заказчика: предоставление земельного участка под строительство с учетом предъявляемых требований, передача подрядчику в пользование необходимых зданий и сооружений, обеспечение транспортировки и подвоза необходимых грузов в его адрес, обеспечение подвозки сетей энергоснабжения, а также оказание других услуг. Оплата оказываемых заказчиком услуг осуществляется в случаях и на условиях, предусмотренных договором строительного подряда (ст. 702 ГК Республики Беларусь).

Прекращение договора строительного подряда производится надлежащим его исполнением. Правилами заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда предусмотрено, что изменение и расторжение договора подряда допускается и по соглашению сторон.

Одностороннее расторжение договора подряда без соблюдения действующего порядка не допускается.

*Договором подряда на выполнение проектных и изыскательских работ* называется соглашение, по которому подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать проектно-сметную документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

*Предметом* договора является выполнение подрядчиком проектных и изыскательских работ.

*Сторонами* договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ являются заказчик и подрядчик.

Заказчиками являются любые лица, которые нуждаются в проведении такого рода работ.

В качестве подрядчиков выступают лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, коммерческие организации. Подрядчиком является проектная (изыскательская) организация в лице конкретных исполнителей (проектировщиков, изыскателей), выполняющих обозначенные работы на основании заданий и иных исходных данных заказчика.

Работы по проведению проектных и изыскательских работ должны быть выполнены в установленный срок.

Цена договора подряда на выполнение проектных и (или) изыскательских работ определена в смете.

Форма договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ в законе конкретно не определена, однако с учетом конечной цели этот договор должен заключаться в письменной форме.

Прекращение договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ осуществляется в соответствии с общими положениями о договорах подряда.

По *государственному контракту* на выполнение подрядных работ для государственных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (ст. 718 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* государственного контракта являются строительные, проектные и другие работы.

*Сторонами* государственного контракта являются государственный заказчик и подрядчик.

Согласно ст. 739 ГК Республики Беларусь заказчиком выступает государственный орган, орган местного управления и самоуправления, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, наделенная соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами.

Подрядчиком является юридическое лицо или гражданин (предприниматель).

Для заключения государственного контракта разрабатывается заказчиком проект и направляется подрядчику. Полученный проект подрядчик должен рассмотреть не позднее тридцатидневного срока, подписать его и возвратить один экземпляр государственного контракта другой стороне.

Цена государственного контракта определяется по договоренности сторон.

Государственный контракт должен содержать сроки начала и окончания работы, поэтому срок выступает в качестве существенного условия.

Форма государственного контракта письменная. Заключение его происходит путем составления отдельного документа, подписываемого сторонами.

### 14.3. Перевозка. Транспортная экспедиция

Перевозки подразделяются на перевозки грузов, пассажиров и багажа. В зависимости от того, каким видом транспорта доставляется груз, багаж, перевозится пассажир, различают перевозки железнодорожные, автомобильные, воздушные, внутренние водные и морские.

Одним из видов транспорта является и трубопроводный транспорт, в частности трубопроводы по доставке нефти и газа.

На морском транспорте различают перевозки в заграничном сообщении, в большом каботаже (внутренние перевозки между портами разных морей) и малом каботаже (внутренние перевозки между портами одного моря). Отдельно выделены также местные перевозки, которые осуществляются в пределах порта и его акватории.

Перевозки делятся также на виды в зависимости от сообщения и числа транспортных организаций, участвующих в перевозке. Они, в частности, бывают:

- местного сообщения;
- прямого сообщения;
- прямого смешанного сообщения.

Взаимоотношения перевозчиков определяются транспортными уставами, кодексами и другими актами законодательства. К их числу относятся: Устав железнодорожного транспорта общего пользования (УЖД), утвержденный постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1196; Воздушный кодекс Республики Беларусь (ВК), утвержденный Законом Республики Беларусь от 11

января 1999 г. № 240-3; Устав автомобильного транспорта Белорусской ССР (УАТ), утвержденный постановлением Совета Министров БССР от 24 июля 1969 г. № 256 с последующими изменениями, и др.

Перевозка грузов, пассажиров, багажа производится по договору перевозки.

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст. 739 ГК Республики Беларусь).

По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение багажа лицу. Пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа (ст. 740 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* договора перевозки является оказание транспортных услуг по перемещению груза или перевозке пассажира и доставке его багажа в пункт назначения.

В качестве перевозчика выступают специально созданные предприятия, обладающие правами юридического лица, и физические лица, имеющие на это разрешение.

Цена (провозная плата, фрахт) за перевозку грузов, пассажиров и багажа устанавливается соглашением сторон, если иное не установлено законодательством.

В обязанности перевозчика входит своевременная подача транспортных средств и доставка груза к месту назначения в целости и сохранности в установленный срок и сдача его грузополучателю, обозначенному в транспортном документе. Обязанность перевозчика доставить груз в целости и сохранности реализуется в его действиях по правильному размещению груза.

Обязанности грузоотправителя по договору перевозки заключаются в сдаче груза для перевозки и уплате за перевозку установленной суммы.

В обязанности пассажира по договору перевозки входит оплата проезда, провоз багажа и выполнение правил пользования услугами соответствующего вида транспорта.

Грузополучатель обязан принять груз и очистить освобожденные от груза предметы как с внутренней, так и с наружной стороны.

В соответствии со ст. 750 ГК Республики Беларусь за ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, перевозчик обязан возместить:

- в случае утраты или недостачи груза или багажа – в размере стоимости утраченного или недостаточного груза или багажа;
- в случае повреждения (порчи) груза или багажа – в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа – в размере его стоимости;
- в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, – в размере объявленной стоимости груза или багажа.

Помимо возмещения установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением груза или багажа, перевозчик также возвращает отправителю (получателю) провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза или багажа, если эта плата не входит в стоимость груза.

Не допускается соглашение транспортных организаций общего пользования с пассажирами и грузо-владельцами об ограничении или устранении ответственности перевозчика за причинение вреда жизни или здоровью пассажира, а также за утрату и повреждение груза, установленной законодательством.

До предъявления перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном законодательством.

Согласно пункту 1 ст. 755 ГК Республики Беларусь по договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента – грузоотправителя и грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

*Предметом* договора транспортной экспедиции являются услуги, связанные с перевозкой груза. В их числе могут быть организация перевозок транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом, заключение экспедитором договоров от имени клиента или от своего имени на перевозку грузов, отправка и получение груза.

В качестве дополнительных услуг договором транспортной экспедиции может быть предусмотрено следующее: осуществление необходимых для доставки груза операций; выполнение таможенных и иных формальностей; проверка количества и состояния груза, его погрузка и выгрузка; уплата пошлин, сборов и других расходов, возлагаемых на клиента; хранение груза, его получение в пункте назначения; выполнение иных операций и услуг, предусмотренных договором.

*Сторонами* договора являются клиент и экспедитор. В качестве клиента выступает сторона, которой оказываются услуги, а экспедитор – сторона, которая оказывает услуги.

Экспедитором может быть предприниматель – юридическое (коммерческая организация) или физическое лицо, но, как правило, это специализированная организация.

Цена договора транспортной экспедиции определяется соглашением сторон.

Форма договора транспортной экспедиции письменная.

Договором транспортной экспедиции предусмотрены следующие основные обязанности экспедитора:

- организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом;
- заключить от имени клиента или от своего имени договор перевозки груза;
- обеспечить отправку и получение груза;
- оказать иные услуги, связанные с перевозкой.

Обязанностями клиента являются:

- передача груза для экспедирования;
- выдача экспедитору доверенности, если она необходима;
- предоставление экспедитору документов и другой информации о свойствах груза, условиях его перевозки, а также иной информации, необходимой для исполнения экспедитором обязанности, предусмотренной договором транспортной экспедиции (пункт 1 ст. 757 ГК Республики Беларусь);
- получение груза у экспедитора;
- уплата предусмотренного договором вознаграждения, а при необходимости возмещение понесенных экспедитором расходов, связанных с исполнением договора.

Основанием прекращения договора транспортной экспедиции является надлежащее его исполнение.

При одностороннем отказе от исполнения договора сторона, заявившая об отказе, возмещает другой стороне убытки, вызванные расторжением договора.

#### **14.4. Договор хранения и его виды**

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (ст. 776 ГК Республики Беларусь).

*Предметом* договора хранения могут быть индивидуально-определенные вещи и определяемые родовыми признаками.

*Сторонами* договора могут являться граждане и организации.

Согласно действующему законодательству (ст. 779 ГК Республики Беларусь), хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока. Если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем.

Договор хранения может быть заключен в устной и письменной формах.

Действующее законодательство подразделяет хранение на обычное и специальное.

*Обычное* хранение имеет место исходя из общеустановленных требований или обычно применяемых правил.

К *специальным* видам хранения закон относит хранение на товарном складе, хранение вещей в ломбарде, банке, камерах хранения транспортных организаций, гардеробах и т. д. Регламентации этих видов хранения специально посвящены второй и третий параграфы упомянутой главы.

В зависимости от того, кто выступает в качестве хранителя, выделяют профессиональное и непрофессиональное хранение. Профессиональным исходя из пункта 2 ст. 776 ГК Республики Беларусь считается такое хранение, при котором хранителем является коммерческая либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности.

Если в качестве хранителя выступает некоммерческая организация или гражданин, для которых это не является основной целью деятельности, то хранение считается непрофессиональным.

Статьей 796 ГК Республики Беларусь предусмотрено хранение в силу акта законодательства.

Особенностью договора о секвестре (хранении вещей, являющихся предметом спора) является то, что объектом хранения выступает вещь, являющаяся предметом спора.

Договор о секвестре имеет две основные разновидности:

- договорный секвестр;
- судебный секвестр.

По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, принимающему на себя обязанность по разрешению спора возвратить вещь тому, кому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц.

В роли третьего лица выступает незаинтересованное лицо (секретарий).

Объектом хранения по договору о секвестре могут быть как движимые, так и недвижимые вещи.

Хранение вещей, являющихся предметом спора, предполагается возмездным. Хранитель имущества получает вознаграждение, выплачиваемое за счет спорящих сторон, если договором или решением суда, которым установлен секвестр, не предусмотрено иное.

#### **14.5. Страхование и его виды**

По договору страхования одна сторона (страховщик) обязуется при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или третьему лицу (выгодоприобретателю), в пользу которого заключен договор, причиненный вследствие этого события ущерб застрахованным по договору интересам в пределах определенной договором суммы (страховой суммы), а

другая сторона (страхователь) обязуется уплатить обусловленную договором сумму (страховой взнос, страховую премию).

*Сторонами* выступают страховщик и страхователь.

Страховщиками могут выступать государственные страховые организации, акционерные страховые общества при наличии у них разрешения (лицензии).

В качестве страхователя выступают дееспособные физические и юридические лица.

В соответствии со ст. 817 ГК Республики Беларусь по форме проведения выделяется добровольное и обязательное страхование.

*Добровольное* страхование осуществляется путем заключения договора по соглашению между страхователем и страховщиком.

*Обязательное* страхование обязывает страховать страхователей в силу закона без учета добровольности.

Страхование в силу закона осуществляется путем заключения договора страхования. Выделяется отдельно *обязательное государственное страхование*, предусматривающее случаи обязательного страхования жизни, здоровья и имущества граждан за счет средств, предоставленных из соответствующего бюджета.

Объектом страхования может быть:

- риск причинения вреда жизни или здоровью страхователя или другого трудоспособного лица, а также достижения ими определенного возраста или наступления в их жизни иного предусмотренного договором страхового случая (личное страхование);

- риск утраты (гибели) или повреждения имущества, находящегося во владении, пользовании страхователя или иного названного в договоре выгодоприобретателя, либо ущерба их имущественным правам, в том числе риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя (имущественное страхование);

- риск ответственности по обязательствам, возникшим в результате причинения страхователем вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц либо ответственности по договору (страхование ответственности).

Договор страхования может быть заключен двумя способами:

- путем составления одного документа, согласованного и подписанного сторонами;
- путем вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства сертификата), подписанного страховщиком.

В качестве документа, подтверждающего заключение договора, законодательством предусмотрен и генеральный полис (генеральное страхование).

По договору имущественного страхования страховщик обязуется при наступлении указанного в договоре события (страхового случая) возместить страхователю или другому лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), обусловленную договором страховую сумму, если иное не предусмотрено правилами страхования, а страхователь вносит или обязуется вносить установленные договором страховые платежи.

Договор имущественного страхования заключается в пользу страхователя или выгодоприобретателя при наличии основанного на законодательстве или договоре интереса в сохранении этого имущества.

Законодательством предусмотрено также страхование ответственности за причинение вреда имуществу.

При страховании ответственности объектом выступает ответственность перед третьими лицами, которым может быть причинен вред вследствие какого-либо действия (бездействия) страхователя.

Предусмотрена возможность страхования предпринимательского риска.

Страхование имущества может быть добровольным и обязательным.

*Добровольное* страхование имущества возникает на основе добровольно заключаемого договора между страхователем и страховщиком. Договор добровольного страхования заключается в письменной форме, в нем в обязательном порядке указывается начало и окончание срока страхования.

*Обязательное* страхование имущества осуществляется путем заключения со страховщиком договора страхования лицом, на которое законодательными актами возложена обязанность такого страхования. Обязательное страхование возлагается на страхователя и осуществляется за его счет.

#### **14.6. Поручение. Комиссия. Доверительное управление имуществом**

*Договор поручения* – есть соглашение, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия за соответствующее вознаграждение, если это предусмотрено законом или договором.

*Предметом* договора являются юридические действия, влекущие правовые последствия по оказанию посреднических услуг.

*Сторонами* (субъектами) договора могут быть граждане и юридические лица, обладающие правоспособностью и дееспособностью.

Поверенный совершает юридические действия от имени и за доверителя, следовательно претензии могут быть заявлены только к доверителю.

Основной обязанностью поверенного является исполнение поручения в соответствии с указаниями доверителя. Он вправе отступить от этих указаний, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос.

Предусмотренные договором обязанности должны выполняться поверенным лично.

Передавший полномочия другому лицу поверенный должен известить доверителя об этом и сообщить необходимые сведения о заместителе.

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (пункт 1 ст. 880 ГК Республики Беларусь).

Договор комиссии имеет много общего с договором поручения. И поверенный, и комиссионер совершают сделки не для себя, а в пользу третьих лиц.

Особенности правового положения комиссионера проявляются в специфике договора комиссии.

Договор поручения предполагается безвозмездным, если иное не установлено законом или договором, а договор комиссии является всегда возмездным. По договору поручения поверенный совершает юридические действия (пункт 1 ст. 861 ГК Республики Беларусь), а по договору комиссии – сделки (пункт 1 ст. 880 ГК Республики Беларусь).

Форма договора комиссии независимо от суммы и состава его участников является письменной.

Согласно пункту 1 ст. 895 ГК Республики Беларусь по договору доверительного управления имуществом одна сторона (вверитель) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а доверительный управляющий обязуется за вознаграждение осуществлять управление этим имуществом в интересах вверителя или указанного им лица (выгодоприобретателя).

*Предметом* договора доверительного управления могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу ценные бумаги, права, удостоверяемые бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество.

*Сторонами* договора являются вверитель и доверительный управляющий.

Вверитель – это кредитор, в роли которого может выступать любой собственник имущества.

Доверительный управляющий совершает сделки с переданным в доверительное управление имуществом от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего.

В качестве доверительного управляющего может выступать индивидуальный предприниматель или коммерческая организация.

В роли выгодоприобретателей могут выступать как индивидуальные предприниматели, так и граждане, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, коммерческие и некоммерческие организации.

Статьей 899 ГК Республики Беларусь определены существенные условия, которые должны быть обязательно указаны в договоре доверительного управления имуществом. К ним относятся:

- предмет договора, в том числе характеристика имущества, передаваемого в доверительное управление, и его стоимость;
- пределы использования имущества доверительным управляющим;
- наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом;
- размер и форма вознаграждения доверительному управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- срок действия договора.

Форма договора доверительного управления письменная.

Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации.

#### **14.7. Публичный конкурс. Проведение игр и пари**

Основаниями возникновения публичного конкурса являются следующие юридические факты:

- объявление конкурса;
- представление соответствующих условиям конкурса работ;
- оценка компетентной комиссией (жюри) представленных работ;
- поощрение победителей конкурса.

*Объектом* конкурса могут быть произведения науки, литературы или искусства, изобретения, промышленные образцы, исполнительская деятельность.

*Сторонами* конкурса являются физические и юридические лица.

Оценка представленных на конкурс работ производится конкурсной комиссией.

По результатам оценки работ победителей конкурса поощряют.

Выплата награды производится в установленном размере и тем участникам конкурса, которым присуждены призовые места.

Согласно ст. 930 ГК Республики Беларусь, если предмет публичного конкурса составляет создание произведения науки, литературы и искусства и условиями конкурса не предусмотрено иное, лицо, объ-

явившее публичный конкурс, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной награды, договора об использовании произведения, а автор этого произведения имеет право на получение вознаграждения за использование его работы. Участниками игр могут быть все желающие физические и юридические лица. Отношения между организаторами и их участниками основаны на договоре. Документальным подтверждением заключения договора является выданный лотерейный билет, квитанция или иной документ (пункт 2 ст. 932 ГК Республики Беларусь).

*Лотерейный билет* – это соответствующий требованиям условий конкретной лотереи носитель информации, удостоверяющий участие в проводимой лотерее и необходимый для определения достоверности факта выпадения или невыпадения на него выигрыша.

*Тотализатор* – игорное заведение, где проводятся азартные игры, в которых участники делают предварительный прогноз на возможный вариант игровой, спортивной или социально значимой ситуации, где выигрыш зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими реальными, документально подтвержденными фактами.

На территории Республики Беларусь разрешена также организация и проведение других рискованных игр, в частности таких, как рулетка, игры в карты, кости, на игровых автоматах, букмекерская игра.

Лица, которые в соответствии с условиями проведения лотереи, тотализатора или иных игр признаются выигравшими, имеют право на получение выигрыша в размере, форме и срок, предусмотренными условиями проведения игры. А если срок выплаты не указан, то в течение десяти дней с момента определения результатов игр (пункт 4 ст. 932 ГК Республики Беларусь).

Если организатор отказывается от установленных по отношению к нему обязанностей по выплате выигрыша, участники игр вправе требовать от него исполнения принятого обязательства, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора (пункт 5 ст. 932 ГК Республики Беларусь).

## **15. РАСЧЕТНО-КРЕДИТНЫЕ ОТНОШЕНИЯ**

### **15.1. Заем и кредит. Договор займа, его форма и виды.**

#### **Кредитный договор**

Согласно ст. 760 ГК Республики Беларусь по договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

*Предметом* договора займа могут быть деньги или вещи, определенные родовыми признаками, которые переходят в собственность заемщика (хозяйственное ведение или в его оперативное управление). Данными признаками договор займа отличается от договора имущественного найма и договора безвозмездного пользования имуществом, предметом которых являются индивидуально определенные вещи.

*Сторонами* договора займа являются заимодавец и заемщик. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица, которые вправе совершать заемные сделки в пределах, установленных законодательством.

Договор займа реальный, поскольку считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

Заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и порядке, предусмотренных договором.

Договор займа может быть и беспроцентным в следующих случаях:

- когда договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратный размер минимальной заработной платы, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон;
- если по договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками.

Согласно ст. 761 ГК Республики Беларусь договор займа должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем десятикратный размер базовой величины, а в случаях, когда заимодавцем является юридическое лицо, – независимо от суммы.

Закон разрешает в подтверждение договора займа и его условий представление заемщиком расписки или иного документа, удостоверяющего передачу ему заимодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей (пункт 2 ст. 761 ГК Республики Беларусь).

Срок возврата займа указывается в соглашении. Если срок наступил, а заемщик не вернул деньги, у заимодавца возникает право на их принудительное возвращение.

В соответствии со ст. 764 ГК Республики Беларусь, если иное не предусмотрено законодательством или договором займа, в случаях, когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты в размере, предусмотренном действующим законодательством, со дня, когда она должна

быть возвращена, до дня ее возврата заимодавцу независимо от уплаты процентов, предусмотренных пунктом 1 ст. 762 ГК Республики Беларусь.

Статьей 366 ГК Республики Беларусь установлено, что за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов устанавливается учетной ставкой Национального банка Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части, за исключением взыскания долга в судебном порядке, когда суд удовлетворил требование кредитора исходя из учетной ставки Национального банка Республики Беларусь на день вынесения решения.

Заемное обязательство может быть также исполнено и третьим лицом в соответствии со ст. 294 ГК Республики Беларусь.

Основной обязанностью заемщика является обязанность возвратить взятые в долг деньги, вещи, определенные родовыми признаками.

Порядок и сроки возврата заемщиком заимодавцу полученной суммы определяются договором. При этом если речь идет о возмездном договоре, то заемщик обязан уплатить установленный процент. В свою очередь, заимодавец вправе требовать возврата полученного по договору займа, а также уплаты процента, начисленного на сумму долга.

В случае несвоевременного возврата взятых займы денег может последовать ответственность в виде взыскания с заемщика установленного процента годовых с просроченной суммы (ст. 764 ГК Республики Беларусь).

При невыполнении заемщиком предусмотренных договором займа обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшения его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает, последний вправе требовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором.

Основной обязанностью заимодавца является получение всего обусловленного по договору, а также установленного процента за пользование деньгами. Заемщик же в случае неустраивания заимодавцем денег при наступлении установленного срока и отсутствия его в оговоренном месте платы может внести причитающуюся сумму в депозит нотариуса или суда.

В законодательстве отдельно выделяются следующие разновидности договора займа: целевой, государственный и коммерческий.

В соответствии со ст. 767 ГК Республики Беларусь договор займа признается *целевым*, если он заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой заем).

В этом случае заемщик обязан обеспечить возможность осуществления заимодавцем контроля за целевым использованием суммы займа.

В случае невыполнения заемщиком условия договора займа о целевом использовании суммы займа, а также при нарушении обязанностей, предусмотренных законом, заимодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором.

По договору государственного займа заимодавцем выступают физические и юридические лица, а заемщиком – Республика Беларусь в целом и административно-территориальные единицы в частности. *Государственный заем* – это договор, направленный на привлечение денежных средств физических и юридических лиц для пополнения казны в целях решения стоящих перед государством задач.

*Коммерческий заем* – это договор, который следует из основного обязательства и связан с оплатой товаров, выполнением работ, вытекающих из основного обязательства. При предоплате за товары, выполненные работы, оказываемые услуги заимодавцами выступают плательщики, а заемщики – получателями платежа.

В соответствии со ст. 138 Банковского кодекса Республики Беларусь по кредитному договору банк или небанковская кредитно-финансовая организация (кредитодатель) обязуется предоставить денежные средства (кредит) другому лицу (кредитополучателю) в размере и на условиях, предусмотренных договором, а кредитополучатель обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты.

Кредитный договор является разновидностью договора займа. Поэтому к отношениям по кредитному договору применяются правила, регулирующие договор займа (гл. 42 ГК Республики Беларусь) с учетом особенностей, установленных законодательством.

*Предметом* договора могут быть только денежные средства, выраженные как в национальной, так и в иностранной валюте.

*Сторонами* кредитного договора являются банк или небанковская кредитно-финансовая организация (кредитодатель), которая для осуществления своей деятельности должна иметь разрешение (лицензию Национального банка Республики Беларусь), и заемщик (кредитополучатель).

Проценты по кредиту включают в себя учетную ставку Национального банка Республики Беларусь и то вознаграждение, которое следует банку за предоставление кредита.

Форма кредитного договора всегда письменная. Если кредит предоставляется под залог недвижимости, то кредитный договор должен быть нотариально удостоверен и зарегистрирован.



Срок возврата кредита оговаривается сторонами. Он может погашаться единовременно или частями. Заемщик может возвратить полученный кредит до истечения срока возврата. Но он должен об этом заранее известить обслуживающий банк и получить на это его (банка) согласие.

Законодательство допускает страхование кредитором риска невозврата или просрочки возврата кредита. Страхователем согласно ст. 152 Банковского кодекса Республики Беларусь по этому договору выступают банк или небанковская кредитно-финансовая организация и страховщик (страховая организация).

Исполнение обязательств по кредитному договору обеспечивается залогом.

## **15.2. Финансирование под уступку денежного требования (факторинг)**

Правовую основу регулирования отношений по факторингу составляют Гражданский и Банковский кодексы Республики Беларусь.

По договору финансирования под уступку денежного требования (факторинга) одна сторона (фактор) обязуется второй стороне (кредитору) вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора путем выплаты кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом (разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору) с переходом прав кредитора на фактора (открытый факторинг) либо без такого перехода (скрытый факторинг) согласно пункту 1 ст. 772 ГК Республики Беларусь.

*Предметом* договора является денежное требование, уступаемое с целью получения денег, выдаваемых в виде кредита.

*Сторонами* являются фактор, в качестве которого может выступать банк или небанковская кредитно-финансовая организация, и кредитор (поставщик, клиент) – любое лицо, в том числе и коммерческая организация.

Суть факторинга заключается в получении кредитором (клиентом) от банка (небанковской кредитно-финансовой организации) денежных средств в обмен на передачу ему (банку) прав требований клиента (как уже наступивших, существующих в настоящее время, так и тех, которые могут возникнуть в будущем) к контрагенту (получателю, заказчику), вытекающих из заключенных договоров на поставку товаров, за выполненные работы.

Срок договора факторинга устанавливается договаривающимися сторонами.

Цена договора заключена в стоимости уступаемого требования клиента (кредитора) к должнику.

Размер вознаграждения банка может выражаться в процентах с указанием их конкретных размеров. Финансирование клиента может производиться с рассрочкой в платежах, а может быть осуществлено незамедлительно.

Фактор обязан произвести выплату кредитору суммы денежного обязательства, оговоренного в соглашении, за вычетом процентного вознаграждения и процентов за кредит. В свою очередь, он вправе потребовать от кредитора (клиента) документы, дающие право истребовать от должника кредитора искомую денежную сумму.

В обязанности кредитора входит уступка денежного требования, являющегося предметом договора. Кредитор также обязан уведомить должника об уступке денежного требования в пользу фактора.

Кредитор (клиент) не отвечает перед фактором за ненадлежащее исполнение и неисполнение должником требования, являющегося предметом уступки, т. е. на фактора ложится риск невыплаты должником своих долгов, в то же время фактор несет ответственность за отказ от передачи кредитору (клиенту) денежных средств в целях финансирования последнего.

Не оплаченное должником денежное требование в срок дает право фактору вернуть его кредитору и взыскать с кредитора выплаченные ему денежные суммы и ущерб, причиненный фактору неисполнением должником своих обязательств, если заключен договор факторинга с правом регресса.

По общему правилу ответственность выражается в возмещении убытков, а при необходимости стороны могут оговорить и неустойку.

## **15.3. Банковский вклад (депозит). Банковский счет**

Согласно договору банковского вклада (депозита) одна из сторон (вкладополучатель) принимает от другой стороны (вкладчика) денежную сумму (вклад, депозит) и обязуется возвратить вкладчику вклад, также начисленные на вклад проценты на условиях и в порядке, предусмотренных договором (пункт 1 ст. 773 ГК Республики Беларусь).

*Сторонами* по осуществлению депозитной деятельности являются вкладополучатель и вкладчик. В качестве заемщика может выступать любое лицо, но в качестве вкладополучателя по договору банковского вклада (депозита) может выступать только коммерческая организация в лице банка или небанковской кредитно-финансовой организации, имеющая лицензию Национального банка Республики Беларусь на привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц во вклады (депозиты).

Договор займа является возмездным, поскольку вкладчик всегда должен получить начисленные проценты на вложенный вклад.

Договор банковского вклада (депозита) должен быть заключен в письменной форме.

Сберегательный и депозитный сертификаты являются ценными бумагами, удостоверяющими сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчиков или их правопреемников на получение по истечении установленного срока суммы вклада и процентов по ним в банке, выдавшем сертификат, или в его любом филиале (отделении).

Отличие их заключается в том, что вкладчиком (держателем сертификата) права по сберегательному сертификату могут быть переданы только физическому лицу, а права, удостоверенные депозитным сертификатом, могут быть переданы только юридическому лицу и (или) индивидуальному предпринимателю, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством.

Сберегательная книжка может быть именной (право на получение вклада и процентов по нему имеет только лицо, указанное в этой книжке) и банковской сберегательной книжкой на предъявителя (право на получение вклада, а также процентов по нему имеет любое лицо, предъявившее данную книжку).

Договор банковского вклада предусматривает обязательное включение в него таких существенных условий, как сумма и валюта вклада (депозита), проценты по вкладу (депозиту), вид договора банковского вклада (депозита), срок возврата вклада (депозита) – для договора срочного банковского вклада (депозита); условия возврата вклада (депозита) – для договора условного банковского вклада (депозита); другие условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ст. 185 Банковского кодекса Республики Беларусь).

Помимо срочных и бессрочных вкладов, банковские вклады могут классифицироваться в зависимости от цели совершения и условий договора. В частности, банк принимает от граждан следующие виды вкладов:

- *Текущие.* Это счета, которыми распоряжается вкладчик путем выдачи расчетных чеков. Для этого вкладчику выдается чековая книжка. Расчетные чеки являются именными документами и могут быть заполнены и выданы банком на любую сумму исходя из тех денежных средств, которые имеются на счете вкладчика.

- *Условные.* Эти вклады обычно открываются на имя другого лица и выплачиваются с наступлением условия. Условие должно нести в себе конкретное содержание.

- *Выигрышные.* Речь идет о тиражных выигрышах. Доход по данному виду вклада выплачивается в виде выигрыша. Такие вклады могут быть с денежными, вещевыми выигрышами или беспроигрышные и помимо выигрышей должны приносить процентный доход вкладчику.

Могут производиться и другие виды вкладов.

Обязанностью вкладополучателя является необходимость возратить вкладчику сумму вклада с уплатой установленного процента. При этом процент и установленный в договоре его размер являются обязательными для выплаты вкладчику. Если же в договоре размер процента не согласован, то банк должен уплатить их по банковской ставке или ставке рефинансирования Национального банка Республики Беларусь.

На вкладополучателя может быть также возложена обязанность о перечислении третьим лицам денежных средств.

Вкладчик вправе в любое время воспользоваться вкладом и установленным по нему процентом.

Ответственность по банковскому вкладу (депозиту) наступает за неисполнение или ненадлежащее исполнение заключенного обязательства, принятие вклада с нарушением законодательства, невыплату процентов.

В соответствии со ст. 198 Банковского кодекса Республики Беларусь по договору текущего (расчетного) банковского счета одна сторона (банк) обязуется открыть второй стороне (владельцу счета) текущий (расчетный) счет для хранения ее денежных средств, зачисления на этот счет денежных средств, поступающих в пользу владельца счета, а также обязуется выполнять поручения владельца счета о перечислении и выдаче соответствующих денежных средств со счета, а владелец счета предоставляет банку право использовать временно свободные денежные средства, находящиеся на счете, с уплатой процентов, определенных законодательством или договором, а также уплачивает банку вознаграждение за оказываемые банком услуги.

*Предметом* рассматриваемого договора являются деньги владельца, находящиеся на его счете в банке, с которыми осуществляются расчетные операции как в безналичной, так и в наличной формах, вытекающих из деятельности владельца счета.

*Сторонами* договора текущего (расчетного) банковского счета являются банк (небанковская кредитно-финансовая организация, получившая лицензию Национального банка Республики Беларусь) и владелец счета. В качестве владельца счета могут выступать любые физические и юридические лица.

С передачей денег банку клиент теряет на них право собственности.

Выделяются следующие виды счетов, по которым заключаются договоры:

- *Временный счет.* Открывается строящемуся предприятию для его финансирования на срок до ввода его в действие.

- *Корреспондентский счет*. Открывается одним банком другому банку (небанковской кредитно-финансовой организации). На этом счете отражаются операции, производимые одним банком по поручению и за счет другого банка на основании межбанковского корреспондентского соглашения.

- *Конткоррентный счет* (счет-конткоррент). Представляет собой сочетание текущего (расчетного) счета клиента банка со ссудным счетом, посредством которого обеспечивается использование собственных и заемных средств при осуществлении расчетов по всем видам платежей.

- *Специальный счет*. Открывается для хранения купленной на внешнем валютном рынке иностранной валюты.

- *Депозитный счет*. Открывается в банках юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, гражданами, не занимающимися предпринимательской деятельностью, для хранения свободных денежных средств на условиях срочности (до востребования), возмездности, возвратности.

- *Карт-счет* (банковский счет). Открывается физическому или юридическому лицу для отражения операций, осуществляемых ими с использованием банковских пластиковых карточек.

Имеются и другие счета, открытие которых осуществляется банками самостоятельно на основании действующего законодательства.

Форма договора текущего (расчетного) банковского счета письменная, инициатива открытия счета исходит от владельца. Открытию счета, а собственно и проведению различных кредитно-расчетных операций предшествует заключение договора текущего (расчетного) банковского счета.

Обязанностями банка являются:

- открытие счета владельцу, которое может включать не только зачисление на счет денег, но и выполнение распоряжений владельца на перечисление денег с других счетов, если они у владельца имеются;

- прием и зачисление надлежащим образом денежных средств, поступающих на счет владельца;
- возвращение владельцу суммы вклада с уплатой процента;
- перечисление третьим лицам по требованию владельца денежных средств с его вкладов;
- хранение в соответствии с предъявляемыми требованиями денежных средств;
- хранение банковской тайны.

В обязанности владельца входит:

- предоставление банку права использовать находящиеся на его счете денежные средства;
- оплата расходов банку на совершение операций по счету.

Законодательством особо регламентируется ответственность банка. Банк отвечает за задержку зачисления денежных средств на текущий (расчетный) банковский счет и необоснованное их списание. В этих случаях банк обязан по требованию владельца счета зачислить соответствующую сумму на его счет, а также уплатить на эту сумму проценты за время незачисления или списания денежных средств в размере и в порядке, установленных действующим законодательством.

#### 15.4. Расчеты и их формы

*Расчетные правоотношения* – это отношения, которые складываются по поводу уплаты одной стороной другой за поставленные товары, выполненную работу или оказанные услуги.

Расчеты между сторонами могут производиться наличными деньгами и безналичными платежами.

Безналичные расчеты производятся через банки, их филиалы (отделения), в которых юридические и физические лица имеют счета.

*Расчетный счет* – это банковский счет, на котором хранятся денежные средства и отражаются безналичные расчетные операции субъектов независимо от источников поступления и направлений использования этих средств.

Под *формой расчетов* принято понимать предусмотренные правовыми нормами условия безналичных платежей, отличающиеся способом зачисления средств на счет получателя, видом расчетного документа и порядком документирования.

Безналичные расчеты проводятся на основании платежных инструкций клиента (платежных поручений, платежных требований, заявлений и др.).

*Платежное поручение* – это поручение клиента (плательщика) обслуживающему его банку (банку-отправителю) о переводе за вознаграждение определенной суммы денежных средств на счет банка-получателя для лица, указанного в поручении (бенефициара).

Платежными поручениями оплачиваются платежи по претензиям и неустойкам.

Получение необходимой суммы денежных средств посредством платежного поручения завершается акцептом банком-получателем этого поручения. Акцептование банком-получателем платежного поручения подтверждает исполнение обязательства клиента (плательщика) по перечислению денежных средств лицу, указанному в поручении (бенефициару).

*Платежное требование* – это расчетный документ, содержащий требование получателя средств к плательщику об уплате определенной суммы через банк. Платежные требования оплачиваются с предварительным акцептом.

Платежные требования применяются для расчетов за отгруженные (отпущенные) товары.

Списание средств со счетов юридических лиц без их согласия осуществляется инкассовыми распоряжениями.

*Инкассо* – банковская операция, при которой банк (банк-ремитент) по поручению клиента (приказодателя) производит передачу плательщику документов (векселей, чеков, платежных требований и др.), сопровождаемых со стороны банка коммерческими документами (документарное инкассо) либо не сопровождаемых коммерческими документами (чистое инкассо), с целью выполнения платежа.

К формам расчетов относятся и платежные требования-поручения.

*Платежное требование-поручение* – это платежная инструкция, которая заключает в себе требование получателя денежных средств к плательщику оплатить на основании направленных ему, минуя обслуживающий банк, расчетных и отгрузочных документов стоимость поставленного по договору товара, выполненных работ.

Согласие плательщика полностью или частично оплатить платежное требование-поручение должно быть подкреплено подписями лиц, уполномоченных распоряжаться счетом, оттиском печати и сдано в учреждение банка, обслуживающего плательщика, с указанием списываемой со счета должника (плательщика) суммы.

Каждый плановый платеж оформляется отдельным платежным требованием-поручением банку. Платежи производятся через определенные промежутки времени.

Договором между сторонами может быть установлена аккредитивная форма расчетов.

*Аккредитив* – это основанное на требовании банка плательщика (банк-эмитент) поручение банку, обслуживающему получателя средств (исполняющий банк), производить оплату счетов поставщика (получателя средств) непосредственно после выполнения поставщиком своего обязательства из средств, заранее выделенных плательщиком (покупателем или приказодателем аккредитива).

В аккредитивном обязательстве, как правило, имеются четыре участника: плательщик (покупатель или приказодатель аккредитива), банк плательщика (банк-эмитент), банк получателя (исполняющий банк) и получатель средств (продавец или иной бенефициар).

Действие аккредитива рассчитано на срок, определяемый соглашением сторон.

Распространенной формой расчетов являются чеки.

*Чек* – это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя провести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ч. 1 ст. 280 Банковского кодекса Республики Беларусь).

Участниками чекового правоотношения выступают три лица: чекодатель (должник по какому-либо возникшему обязательству), плательщик (банк) и чекодержатель (получатель средств по возникшему обязательству или назначенное им лицо).

*Чекодатель* – это юридическое или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, осуществляющий платеж за товары или услуги посредством чека.

*Чекодержатель* – это юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель, являющийся получателем платежа по чеку.

Плательщиком в чековом обязательстве может выступать только банк, где чекодатель имеет денежные средства, которыми он вправе распоряжаться путем выписки чеков для оплаты.

В чеке в обязательном порядке должно быть указано, что это чек, наименование плательщика, какую конкретно денежную сумму надо списать с его счета и в какой валюте, дата и место составления чека и подпись чекодателя.

Расчеты могут производиться также банковскими пластиковыми карточками.

*Банковская пластиковая карточка* – это персонифицированное либо неперсонифицированное средство совершения безналичных расчетов за товары и услуги, получения наличных денег и осуществления других операций.

В зависимости от своих функциональных характеристик банковские пластиковые карточки подразделяются на следующие виды:

- *Кредитная карточка*, предназначенная для оплаты товаров за счет предоставляемого на эту цель кредита, а также для получения налично-денежных средств, если банком при выдаче кредита принято решение о возможности использования кредита или его части ссудозаемщиком в налично-денежной форме.

- *Дебетовая карточка*, предназначенная для расчета за товары, получения средств в налично-денежной форме путем прямого списания с карт-счета владельца в банке. Операции по этой карточке производятся держателем в пределах средств, имеющихся на счете клиента банка.

По усмотрению банка клиента допускается совмещение функций кредитной и дебетовой карточки.

*По дебетово-кредитной карточке* операции могут производиться как за счет средств, имеющихся на счете клиента банка, так и за счет кредита, предоставляемого банком.

Банковские пластиковые карточки в зависимости от того, кто осуществляет их эмиссию, могут быть следующих видов:

- *Карточка системы*, выпускаемая банком-участником системы банков.
- *Частная карточка*, выпускаемая в обращение одним банком.

Подразделяются банковские пластиковые карточки на следующие также и в зависимости от того, кто является владельцем счета:

- *Личная карточка*, выдаваемая физическому лицу для осуществления операций по своему счету клиента банка на основании договора или доверенности владельца счета, т. е. держателем личной карточки может быть как физическое лицо (владелец карт-счета), так и любое другое физическое лицо.

- *Корпоративная карточка*, позволяющая держателю, уполномоченному юридическим лицом, производить операции по счету юридического лица или индивидуального предпринимателя (клиента банка) на основании договора и доверенности юридического лица или индивидуального предпринимателя (владельца счета) при условии существования трудового договора между держателем карточки и владельцем счета.

Расчеты могут также производиться путем зачета взаимных требований, при которых взаимные требования и обязательства юридических лиц друг к другу погашаются в равновеликих суммах и лишь на разницу производится платеж в установленном порядке.

На практике применяются и другие формы расчетов.

## **16. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА**

### **16.1. Общие основания ответственности за причинение вреда**

*Обязательства вследствие причинения вреда* – это такие гражданско-правовые обязательства, в силу которых одна сторона (потерпевший) имеет право требовать от другой стороны (причинителя вреда) восстановления прежнего состояния, существовавшего до причинения вреда, или возмещения убытков.

Основанием возникновения обязательства служит противоправное действие, причиняющее вред личности, имущественный ущерб физическому и юридическому лицу.

Ответственность за причинение вреда именуется внедоговорной ответственностью, а обязательства – внедоговорными, поскольку их возникновение не зависит ни от заключения договора, ни от нарушения условий договора.

Содержание обязательства составляет право потерпевшего требовать восстановления прежнего состояния либо возмещения убытков и обязанность лица, ответственного за причинение вреда, совершить упомянутые действия.

Возникновение права на возмещение вреда связывается с наличием следующих условий:

- *Вред*. Это уничтожение или умаление охраняемого законом имущественного блага. Вред признается имущественным, если он выражается в форме убытков. Причинивший вред обязан возместить его в полном объеме.

- *Противоправность поведения*. Это поведение, нарушающее правовые нормы.

- *Причинная связь*. Это связь между противоправными действиями причинителя вреда и наступившим вредом. Противоправным может быть признано поведение лишь в том случае, если между этим поведением и вредом имеется непосредственная связь.

- *Вина*. Причинитель вреда предполагается виновным до тех пор, пока не докажет, что действовал невиновно. Лицо причинившее вред, освобождается от его возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине.

### **16.2. Причинение вреда в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости**

*Необходимой обороной* называется совершение действий при защите интересов государства, общественных интересов, личности или прав обороняющегося, если при этом не было допущено превышение пределов необходимой обороны.

В соответствии со ст. 935 ГК Республики Беларусь вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению, если при этом не были превышены ее пределы.

Таким образом, за имущественный вред, причиненный преступнику, гражданин не отвечает, если, обороняясь от него, он не превысил пределы необходимой обороны. Если же пределы необходимой обороны будут превышены, то ответственность наступает на общих основаниях.

Под *состоянием крайней необходимости* понимается такое состояние, при котором лицо, предотвращая опасность, угрожающую самому причинителю или другим лицам, в результате причиняет вред, поскольку опасность указанным интересам и правам не могла быть устранена другими средствами и путями.

Как видно из определения, для признания состояния крайней необходимости требуется наличие следующих условий:

- опасность наступления вреда должна быть реальной;

- существующую реальную опасность нельзя устранить другими средствами, не причинив вреда третьему лицу.

В ст. 936 ГК Республики Беларусь сказано, что вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, должен быть возмещен лицом, причинившим его. Однако, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах кото-

рого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

### **16.3. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными, признанными ограниченно дееспособными**

Согласно ст. 942 ГК Республики Беларусь за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), отвечают его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Вина родителей, усыновителей, опекунов, образовательных и воспитательных учреждений заключается в неосуществлении ими должного воспитания (надзора) за малолетними. Поэтому они обязаны возместить причиненный вред. Обязанность указанных лиц по возмещению вреда не прекращается и с достижением малолетним совершеннолетия или получением имущества, достаточного для возмещения вреда. Это означает, что они несут ответственность до тех пор, пока вред не будет возмещен полностью (ст. 942 ГК Республики Беларусь).

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в соответствии со ст. 943 ГК Республики Беларусь несут ответственность на общих основаниях. Однако, учитывая то, что они являются частично дееспособными и у них не всегда есть средства или иное имущество, достаточное для возмещения вреда, то вред возмещают полностью или в недостающей части лица, под попечительством которых несовершеннолетний находится. В их числе родители, усыновители, попечители, а также воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения или другие аналогичные учреждения, которые в силу акта законодательства являются его попечителем. Указанные лица несут дополнительную (субсидиарную) ответственность, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Согласно ст. 943 ГК Республики Беларусь обязанность по возмещению вреда родителей, усыновителей, попечителей прекращается, когда причинивший вред достигнет совершеннолетия, а также в случае, если у него до достижения совершеннолетия появится заработок (доходы) или имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность (эмансипирован).

Ответственность за вред, причиненный недееспособным, несут его опекун или организация, обязанные осуществлять за ним надзор, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Поскольку недееспособные граждане не могут своими действиями приобретать гражданские права и осуществлять обязанности, их действия не влекут никаких юридических последствий.

Только смерть опекуна либо отсутствие достаточных средств для возмещения вреда являются основанием для суда возложить своим решением возмещение вреда полностью или частично на самого причинителя вреда при условии, что последний такими средствами располагает (ст. 945 ГК Республики Беларусь).

Что касается вреда, причиненного гражданами, ограниченными судом в дееспособности в связи со злоупотреблениями спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами, то в соответствии со ст. 946 ГК Республики Беларусь он должен возмещаться самими причинителями вреда.

### **16.4. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих**

В соответствии со ст. 948 ГК Республики Беларусь юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

*Источником повышенной опасности* надлежит признавать любую деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами.

К ним, помимо названных в пункте 1 ст. 948 ГК Республики Беларусь, также относятся: автомашины, подвижной состав железных дорог, различного рода электрические и паровые агрегаты, станки, механизмы, отравляющие (яды), взрывчатые (динамит) и огнеопасные (бензин) вещества, дикие животные и т. д.

Определяя ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, закон одновременно устанавливает, что такую ответственность несет владелец источника повышенной опасности.

Под *владельцем источника повышенной опасности* следует понимать организацию или гражданина, осуществляющих эксплуатацию источника повышенной опасности в силу принадлежащего им права собственности либо по другим основаниям.

Владельцы автомобильного транспорта, как и других источников повышенной опасности, отвечают за причиненный вред и при отсутствии вины.

Закон определяет, что даже если вред причиняется по вине третьих лиц, а не водителя автотранспорта, то в этом случае ответственность за вред, как правило, несет владелец источника повышенной опасности.

### **16.5. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина**

Выделение причинения вреда здоровью человека или его жизни в особый вид обязательства по возмещению вреда связано с характерными особенностями (по сравнению с общими правилами об указанных обязательствах).

Жизнь и здоровье гражданина являются абсолютными ценностями, любое повреждение здоровья гражданина и тем более лишение его жизни считаются противоправными, за исключением случаев, установленных законом.

Причиняемый в результате противоправных действий вред здоровью гражданина может выражаться в увечье, профессиональном заболевании или ином повреждении здоровья.

Объектом обязательства является возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью. Причинитель вреда выступает в роли должника, как лицо, обязанное возместить имущественные потери в связи с повреждением здоровья или со смертью. Эти потери могут выражаться в утрате заработка (дохода), в возникших дополнительных расходах на восстановление здоровья, а если наступила смерть, то и на погребение (ст. 963 ГК Республики Беларусь).

Основанием наступления ответственности за причиненный вред жизни или здоровью гражданина является вина причинителя вреда.

Объем и характер возмещения вреда, причиненного в результате увечья, профессионального заболевания или иного повреждения здоровья, определен ст. 954 ГК Республики Беларусь и может выражаться в потере заработка (полностью или частично), дополнительных расходах (лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовка к другой профессии и др.).

Включению в состав утраченного заработка потерпевшего подлежат все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом. Подсчету подлежат также доходы от предпринимательской деятельности и авторский гонорар. Составной частью утраченного заработка является также пособие, выплаченное за период временной нетрудоспособности и отпуска по беременности и родам.

Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка за двенадцать месяцев работы, предшествовавших причинению увечья, утрате либо снижению трудоспособности в связи с увечьем (по выбору потерпевшего), на двенадцать. В таком же порядке исчисляется среднемесячный заработок и в случае профессионального заболевания, т. е. он может определяться исходя из двенадцати последних месяцев работы, предшествовавших прекращению работы, повлекшей такое заболевание.

Законодательством регламентированы порядок и основания возмещения вреда лицам, которые понесли ущерб в результате смерти кормильца. В случае смерти гражданина лицо, несущее за это гражданско-правовую ответственность, обязано возместить вред, который возник у тех, кто лишился вследствие указанного обстоятельства источника средств к существованию.

Так, согласно ст. 957 ГК Республики Беларусь, в случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда имеют:

- нетрудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего или имевшие ко дню смерти право на получение от него содержания;
- ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находящимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими данного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;

- лица, состоявшие на иждивении и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

В этой же статье приводится перечень лиц, которым непосредственно такой вред возмещается. В этот перечень включены:

- несовершеннолетние (до достижения восемнадцати лет);
- учащиеся старше восемнадцати лет (до окончания учебы в учебных заведениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет);
- женщины старше пятидесяти пяти лет и мужчины старше шестидесяти лет (пожизненно);
- инвалиды (на срок инвалидности);

- один из родителей, супруг либо другой член семьи, занятый уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами (до достижения ими четырнадцати лет либо до изменения состояния их здоровья).

Возмещение каких-либо других расходов, связанных со смертью кормильца, закон не предусматривает. Исключение составляют расходы на погребение (ст. 963 ГК Республики Беларусь). К таким расходам относятся затраты на приобретение необходимых похоронных принадлежностей, оплату обычных ритуальных услуг и обрядов и другие предусмотренные затраты.

Все расходы по погребению исчисляются на основании цен и тарифов на услуги, оказываемые предприятиями по похоронному обслуживанию. Возмещение такого рода расходов производится лицом, ответственным за вред, вызванный смертью потерпевшего, в пользу лица, понесшего эти расходы.

#### **16.6. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Компенсация морального вреда**

В соответствии со ст. 964 ГК Республики Беларусь вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или услуге, подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу, независимо от их вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет.

Причинителем вреда выступают продавец или изготовитель товара.

Согласно действующему законодательству ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара либо непредоставления о нем полной информации, несет продавец или изготовитель. При этом в соответствии со ст. 965 ГК Республики Беларусь право выбора, к кому из них (к продавцу или изготовителю товара) предъявить требование о возмещении причиненного вреда, принадлежит самому потерпевшему.

Вред может выражаться в порче или уничтожении имущества потерпевшего.

Вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги подлежит возмещению, если он возник в течение установленных сроков годности товара, работы или услуги, а если срок годности в соответствии с законодательством не устанавливается, – в течение десяти лет со дня производства товара, выполнения работы или оказания услуги.

За пределами сроков вред подлежит возмещению в следующих случаях:

- если в нарушение требований акта законодательства срок годности не установлен;
- если лицо, которому продан товар, для которого выполнена работа или оказана услуга, не было предупреждено о необходимых действиях по истечении срока годности и возможных последствиях при невыполнении указанных действий.

Согласно ст. 964 ГК Республики Беларусь ответственность на продавца или изготовителя товара, исполнителя услуги возлагается независимо от их вины. Независимо от того, знал или нет продавец о недостатках товара, он несет ответственность за вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица.

Согласно ст. 967 ГК Республики Беларусь продавец или изготовитель товара, исполнитель работы или услуги освобождается от ответственности в случае, если докажет, что вред возник:

- вследствие непреодолимой силы;
- в результате нарушения потребителем установленных правил пользования товарами, результатами работы, услуги или хранения.

Порядок компенсации морального вреда определен ст. 152 ГК Республики Беларусь, согласно которой при установлении его размеров суд исходит из степени вины нарушителя и других заслуживающих внимания обстоятельств.

Статьей 969 ГК Республики Беларусь установлены следующие случаи, когда компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя вреда:

- вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;
- вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина;
- иные случаи, предусмотренные законодательными актами.

Размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда. При определении размера компенсации должны учитываться требования разумности и справедливости.



## 17. ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

### 17.1. Объекты права интеллектуальной собственности.

#### Объекты авторского права. Объекты права промышленной собственности

Под *интеллектуальной собственностью* понимается совокупность исключительных прав имущественного и неимущественного характера на результаты интеллектуальной и творческой деятельности.

Объектами права интеллектуальной собственности являются результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных действующим законодательством.

Они включают в себя:

- произведения науки, литературы и искусства (объекты авторского права);
- исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания (объекты смежных прав);
- изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау, объекты промышленной собственности);
- фирменные наименования;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- наименования мест происхождения товаров.

Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности возникает в силу факта их создания либо предоставления правовой охраны государственными органами.

Право признаваться автором результата интеллектуальной деятельности является личным неимущественным правом и может принадлежать только одному лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности.

Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо.

*Авторское право* – это система норм права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие с созданием и использованием произведений науки и искусства.

Предметом авторского права являются регулируемые им личные неимущественные и имущественные отношения, связанные с созданием произведений науки, литературы и искусства.

В соответствии со ст. 992 ГК Республики Беларусь авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения науки, литературы и искусства.

Выделяют признаки, позволяющие определить объект авторского права:

- наличие самого произведения;
- произведение должно быть результатом творческого труда автора;
- творческий результат должен быть выражен в объективной форме с возможностью воспринимать произведение третьими лицами.

Объектами авторского права в соответствии со ст. 993 ГК Республики Беларусь могут быть:

- литературные произведения (книги, брошюры, статьи и др.);
- драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом и без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения прикладного искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- компьютерные программы;
- иные произведения.

Кроме перечисленных в ст. 993 ГК Республики Беларусь, к объектам авторского права также отнесены:

- производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
- сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Авторское право не распространяется на следующее: идеи, методы, процессы, способы, концепции, принципы, сообщенные открытия, изложенные факты, имевшие место и носящие информационный характер. Авторское право не распространяется также на подготовленные официальные документы, такие, как законодательные акты, судебные решения, информационные справочники, государственные символы и знаки.

*Промышленная собственность* – это исключительные права на нематериальные блага, являющиеся результатом творческой деятельности их создателей, используемые в промышленности, строительстве, сельском хозяйстве, торговле и оказании услуг, воплощающиеся впоследствии в конструкциях, новых веществе, способах производственной деятельности и иных объектах материального мира.

Непосредственно к *объектам права промышленной собственности* закон (ст. 998 ГК Республики Беларусь) относит:

- изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытую информацию, в том числе и секреты производства (ноу-хау);
- фирменные наименования;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- наименования мест происхождения товаров;
- другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

## **17.2. Условия правовой охраны изобретения, полезной модели, промышленного образца. Патент и срок его действия**

В соответствии со ст. 999 ГК Республики Беларусь право на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняется государством и удостоверяется патентом.

Наличие патента является условием правовой охраны изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Изобретение должно отвечать требованиям, определяющим его патентоспособность, в соответствии с которыми предоставляется правовая охрана.

Это должно быть техническое решение, являющееся новым, имеющим изобретательский уровень и промышленную применимость.

Объектами изобретений могут являться:

- устройство;
- способ;
- вещество;
- штамм микроорганизма, культура клеток растений и животных;
- применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению (ч. 5 ст. 1 Закона Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» от 16 декабря 2002 г. № 160-З).

Автором изобретения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. В том случае, если изобретение создано совместным творческим трудом нескольких граждан, то все они признаются соавторами изобретения.

Автору изобретения принадлежит право авторства, которое является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Патент на изобретение удостоверяет авторство на изобретение, приоритет изобретения и исключительное право патентодателя на использование изобретения. Никто не может использовать изобретение, на которое выдан патент, без согласия патентообладателя. Право на изобретение охраняется государством и удостоверяется патентом, который действует в течение 20 лет, считая с даты поступления заявки в патентное ведомство.

Патент на изобретение выдается: автору (авторам) изобретения; юридическому или физическому лицу (лицам), которое указано автором изобретения в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном в патентный орган Республики Беларусь до внесения изобретения в государственный реестр изобретений при наличии соответствующего договора; наследнику автора изобретения.

Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение продажи, продажа и иное введение в гражданский оборот продукта, содержащего запатентованное изобретение, а также применение способа, охраняемого патентом (пункт 3 ст. 1001 ГК Республики Беларусь).

Получению патента на изобретение предшествует подача заявки в патентный орган (Белгоспатент).

Заявка включает в себя:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (соавторов) изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также его (их) местожительства и местонахождения;
- описание изобретения, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления изобретения;
- формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на описании;
- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;
- реферат;
- доверенность (если подаст патентный поверенный);
- документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере, или освобождение от уплаты, или наличие оснований для уменьшения ее размера.

На основании полученных документов предполагаемое изобретение подвергается экспертизе, и если заявленные данные подтвердились, то выдается документ, подтверждающий право авторства на это изобретение, который называется патентом.

К полезной модели относится конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей.

Полезной модели предоставляется правовая охрана, если конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления является новым и промышленно применимым.

Отличие полезной модели от изобретения заключается в следующем:

- уровень полезной модели в технологическом отношении ниже чем соответствующий уровень в случае изобретения;
- максимальный срок действия патента на полезную модель короче чем максимальный срок действия патента на изобретение.

В пункте 4 ст. 1000 ГК Республики Беларусь определено, что промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым, оригинальным и промышленно применимым.

Промышленные образцы могут быть объемными (модели), плоскостными (рисунки) или комбинированными.

Не признаются патентоспособными образцами и не получают правовой охраны:

- печатная продукция как таковая;
- решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали;
- объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ;
- объекты архитектуры, кроме малых архитектурных форм.

Право на промышленный образец охраняется государством и удостоверяется патентом (ст. 999 ГК Республики Беларусь). Патент на промышленный образец удостоверяет авторство на него, приоритет промышленного образца и исключительное право на использование промышленного образца. Право авторства является неотчуждаемым личным правом.

Согласно ст. 1002 ГК Республики Беларусь патент на промышленный образец действует в течение десяти лет, считая с даты поступления заявки в патентный орган. По ходатайству патентообладателя допускается продление этого срока патентным органом, но не более, чем на пять лет при условии соблюдения требований, установленных законодательством.

Нарушением исключительного права патентообладателя признаются несанкционированное изготовление, применение, импорт, предложение к продаже, продажа и иное введение в гражданский оборот изделия, изготовленного с применением запатентованного промышленного образца.

Таким образом, право автора на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняется государством на основании полученного патента.

Патент может быть выдан только автору (соавторам), физическому или юридическому лицу, указанному автором (соавтором) в заявке на выдачу патента, а также правопреемникам.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование защищенного патентом изобретения, полезной модели, промышленного образца по своему усмотрению.

Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, импорт, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью изделия, изготовленного с применением запатентованного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Законодательством установлены сроки действия патента. Патент действует с даты поступления заявки в патентный орган и сохраняет силу при условии соблюдения требований, установленных законодательством (пункт 1 ст. 1002 ГК Республики Беларусь). Охрана изобретения, полезной модели, промышленного образца действует с даты поступления заявки в патентный орган. Защита прав может быть осуществлена лишь после выдачи патента.

Право на патент и право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца могут быть переданы другим лицам. Для этого лицо, желающее использовать такие разработки, должно заключить с патентообладателем лицензионный договор.

По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) должен передать право на использование изобретения, полезной модели на срок и в объеме, предусмотренными договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанности вносить лицензиару установленную плату и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Передача прав на использование охраняемого объекта промышленной собственности осуществляется на основании лицензии.

### **7.3. Право на фирменное наименование. Товарный знак и его правовая охрана. Наименование места происхождения товара**

В целях индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг происходит их выделение из массы имеющихся организаций, товаров и услуг.

В качестве способов индивидуализации участников гражданского оборота выступают фирменное наименование, товарный знак, наименование места происхождения товара.

Каждое юридическое лицо должно иметь свое фирменное наименование, под которым выступает в гражданском обороте. Это позволяет индивидуализировать юридическое лицо как субъекта гражданского права.

*Право на фирменное наименование* – это исключительное право юридического лица использовать это наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, на вывесках, проспектах, счетах, в печатных изданиях, на официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь (пункт 1 ст. 1013 ГК Республики Беларусь).

Исключительное право на наименование, зарегистрированное в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица, действует на всей территории Республики Беларусь.

В том случае, если лицо неправомерно использует чужое зарегистрированное фирменное наименование, оно по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Фирменное наименование юридического лица определяется при утверждении его устава и подлежит регистрации путем включения в Единый государственный регистр юридических лиц (пункт 2 ст. 1013 ГК Республики Беларусь).

Право на фирменное наименование сроком не ограничено. Действие права на фирменное наименование прекращается с ликвидацией юридического лица или с изменением его фирменного наименования (пункт 2 ст. 1015 ГК Республики Беларусь).

*Товарным знаком* согласно ст. 1017 ГК Республики Беларусь признается обозначение, способствующее отличию товаров или услуг одних юридических и физических лиц от однородных товаров или услуг других юридических или физических лиц.

В качестве товарного знака выступает не любое обозначение, а только такое, которое отвечает следующим условиям:

- носит характер символа, который помещается на выпускаемой продукции, ее упаковке или сопроводительной документации;
- позволяет потребителю без особого труда узнать нужную ему продукцию и не спутать ее с аналогичной продукцией других производителей;
- должно быть новым;
- зарегистрировано в установленном законом порядке.

По форме своего выражения товарные знаки могут быть словесными (сочетание отдельных букв, цифр, фамилия), изобразительными (рисунки, графические символы, сочетание цветов), объемными (форма изделий или упаковки) и иными обозначениями или их комбинациями.

Не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений:

- не имеющих признаков различия;
- вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида;
- являющихся общепринятыми символами и терминами;
- состоящих исключительно из знаков или указаний, используемых для обозначения вида, качества, количества, свойства, назначения, ценности товаров, а также места и времени их производства или сбыта и др.;
- представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств; флаги, эмблемы и сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций; официальные контрольные, гарантийные и пробирные обозначения;
- клейм, наград и других знаков отличия или сходных с ними до степени смешения.

Указанные обозначения могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемых элементов, если не занимают в нем доминирующего положения.

Действующим законодательством не допускается регистрация в качестве товарных знаков следующих обозначений:

- являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара, места его происхождения или его изготовителя;
- представляющих собой или содержащих указание места происхождения вин или крепких спиртных напитков, охраняемых в силу международных договоров Республики Беларусь; для обозначения вин или крепких спиртных напитков, не происходящих из данного места;
- противоречащих по своему содержанию публичному порядку, принципам гуманности и морали.

Не могут быть также зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до их смешения:

- с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Республике Беларусь на имя другого лица и обладающими более ранним приоритетом товарными знаками в отношении однородных товаров;
- с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Республике Беларусь на основе международных соглашений, в отношении однородных товаров;
- с товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в установленном патентным органом порядке, в отношении любых товаров.

Регистрация перечисленных обозначений допускается при условии представления письменного согласия владельца такого знака.

Не признаются и не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие:

- известные на территории Республики Беларусь в отношении однородных товаров фирменные наименования, принадлежащие другим лицам;
- промышленные образцы, права на которые принадлежат в Республике Беларусь другим лицам;
- наименования мест происхождения товаров, охраняемые в Республике Беларусь, если промышленный образец обладает более ранним приоритетом по сравнению с заявленными на регистрацию товарными знаками;
- названия известных в Республике Беларусь произведений науки, литературы и искусства или цитаты из них, периодических изданий; произведения искусства или их фрагменты без согласия обладателя авторского права или его правопреемника;
- фамилии, имена, псевдонимы и производные от них, портреты и факсимиле известных лиц без согласия таких лиц, их наследников;
- знаки систем сертификации, охраняемые в установленном законодательством порядке.

Правовая охрана товарного знака на территории Республики Беларусь осуществляется на основании его регистрации в Государственном патентном комитете Республики Беларусь в порядке, установленном законодательством, или в силу международных договоров.

Право на товарный знак охраняется государством и удостоверяется свидетельством. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и содержит изображение товарного знака.

Заявка на регистрацию товарного знака подается в патентный орган (Белгоспатент) юридическим или физическим лицом, а также через патентного поверенного, зарегистрированного в этом органе.

Подготовка и подача заявки должна относиться к одному товарному знаку. Ее составными частями являются:

- заявление о регистрации обозначения в качестве товарного знака с указанием заявителя, а также его места нахождения или места жительства;
- заявленное обозначение;
- перечень товаров и услуг, для которых испрашивается регистрация, сгруппированных по классам международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

На основании поданной заявки на регистрацию товарного знака проводится экспертиза. Она включает предварительную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения.

По результатам экспертизы заявителю сообщается о принятии заявки к рассмотрению либо об отказе в принятии ее к рассмотрению, а также принимается решение о регистрации товарного знака либо об отказе в регистрации.

Выдача свидетельства на товарный знак производится патентным органом на основании регистрации товарного знака в Реестре товарных знаков в месячный срок после получения документа об уплате установленной пошлины.

Регистрация товарного знака действует в течение десяти лет с даты поступления заявки в патентный орган.

Законодательством предусмотрено прекращение действия регистрации товарного знака. Оно производится патентным органом:

- в связи с истечением срока действия регистрации;
- в случае неиспользования товарного знака;
- при ликвидации юридического лица, в случае смерти физического лица (владельца товарного знака) при переходе прав на товарный знак к наследникам;
- на основании письменного заявления об отказе от нее владельца товарного знака.

В целях защиты прав владельца товарного знака установлено, что незаконное использование товарного знака влечет за собой гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с действующим законодательством.

Лицо, незаконно использующее чужой товарный знак, по требованию владельца обязано не только прекратить его использование, но и возместить причиненные убытки.

Согласно ст. 1024 ГК Республики Беларусь наименованием места происхождения товара признается название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными условиями, либо иными факторами, либо сочетанием природных условий и этих факторов.

Наименованием места происхождения товара может быть историческое название географического объекта.

Основным признаком является выделение товара на основе его особых свойств. Эти свойства исключительно или главным образом выделяются характерными для этого географического объекта природными условиями и иными факторами.

В то же время, не признается наименованием места происхождения товара и не подлежит регистрации обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Республике Беларусь во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления.

Со времени регистрации осуществляется и правовая охрана наименования места происхождения товара.

Однако, если лицо добросовестно использовало географическое обозначение, тождественное или сходное с зарегистрированным наименованием места происхождения товара, не менее, чем за шесть месяцев до даты его первой регистрации, то оно сохраняет право на его дальнейшее использование в течение срока, установленного патентным органом, но не менее семи лет, считая с даты указанной регистрации (пункт 3 ст. 1025 ГК Республики Беларусь).

Регистрация наименования места происхождения товара осуществляется патентным органом. На основании регистрации выдается свидетельство о праве пользования наименованием места происхождения товара.

Свидетельство действует в течение десяти лет, считая с даты поступления заявки в патентный орган. Этот срок может быть продлен по заявлению его владельца, поданному в течение последнего года действия свидетельства, на десять лет при сохранении условий, дающих право на пользование наименованием. Продление возможно неограниченное число раз (ст. 1027 ГК Республики Беларусь).

В соответствии со ст. 1025 ГК Республики Беларусь лицо, обладающее правом пользования наименованием места происхождения товара, вправе помещать это наименование на товаре, упаковке, в рекламе, на проспектах, счетах и использовать его иным образом в связи с введением данного товара в гражданский оборот.

Лица, имеющие право пользования наименованием места происхождения товара, а также организации по защите прав потребителей могут потребовать от того, кто незаконно использует это наименование, прекращения его использования, удаления с товара, его упаковки, бланков и тому подобной документации незаконно используемого наименования или обозначения, сходного с ним до степени смешения, уничтожения изготовленных изображений наименования или обозначения, сходного с ним до степени смешения, а если это невозможно, – изъятия и уничтожения товара и упаковки. Кроме того, лицо, обладающее правом пользования наименованием места происхождения товара, вправе потребовать от нарушителя этого права возмещения в полном объеме понесенных убытков.

#### **17.4. Недобросовестная конкуренция**

В соответствии со ст. 1029 ГК Республики Беларусь недобросовестной конкуренцией признаются:

- все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятий, товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов;
- ложные утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать предприятия, товары, работы, услуги или предпринимательскую деятельность конкурента;
- указания или утверждения, использование которых при осуществлении предпринимательской деятельности могут ввести в заблуждение относительно характера, свойств, пригодности к применению или количества товаров, работ, услуг конкурента;
- другие действия, противоречащие требованиям действующего законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

К смешению прибегают конкурирующие организации с целью подрыва авторитета известной фирмы, нарушения ее коммерческой деятельности, а в конечном итоге – потери получаемых доходов.

Ложные утверждения в отношении реализуемых товаров, проводимых работ, оказываемых услуг распространяются одной фирмой по отношению к другой фирме в тех случаях, когда производятся однородные товары, выполняются одинаковые работы, оказываются такого же рода услуги. Чтобы подорвать предпринимательскую деятельность, конкурирующая сторона пытается дискредитировать то, что делается другой стороной.

Действия, которые противоречат требованиям действующего законодательства о конкуренции при осуществлении предпринимательской деятельности, считаются противозаконными и являются основанием для привлечения к ответственности.

Ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции предусмотрена ст. 1030 ГК Республики Беларусь. В соответствии с этой статьей лицо, осуществляющее недобросовестную конкуренцию, обязано прекратить противоправные действия и опубликовать опровержение распространенных сведений и действий, составляющих содержание недобросовестной конкуренции. Кроме того, лицо, потерпевшее от недобросовестной конкуренции, вправе требовать от недобросовестного конкурента возмещения причиненных убытков.

## **18. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО**

### **18.1. Основания наследования. Состав наследства.**

#### **Открытие наследства. Наследники**

*Наследованием* называется переход имущественных, а также некоторых неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина в порядке, установленном законодательством, к другим лицам, его наследникам.

Наследодателем является то лицо, чье имущество переходит к наследникам. В том случае, если лицо сделало завещание, оно называется завещателем.

Согласно ст. 1032 ГК Республики Беларусь основаниями наследования являются наследование по завещанию и наследование по закону.

Наследование по закону имеет место, когда завещание отсутствует либо определяет судьбу не всего наследства, а и в иных случаях, установленных законодательством.

Для наследования по завещанию требуется, чтобы наследодатель выразил свою волю относительно распределения всего или части принадлежащего ему имущества на случай своей смерти в особом документе, называемом завещанием.

Имущество, переходящее после смерти лица к его наследникам, называется *наследством, или наследственным имуществом*.

Объектами наследства являются имущественные права и обязанности наследодателя. Не являются объектом наследования имущественные права умершего, носящие строго личный характер, т. е. право на возмещение вреда, причиненного здоровью наследодателя, обязанность по уплате алиментов, личные неимущественные права, не связанные с имущественными и др.

Наследниками признаются те граждане, которые находились в живых к моменту смерти наследодателя, и лица, родившиеся после смерти наследодателя.

При наследовании по завещанию наследниками являются лица, находившиеся в живых к моменту смерти завещателя, а также зачатые при его жизни и родившиеся живыми после открытия наследства.

*Наследниками* как по закону, так и по завещанию могут быть также юридические лица, государство. Они являются таковыми, если нет наследников, а также если наследники отказались от наследства либо завещание составлено на имя юридического лица, Республики Беларусь, административно-территориальной единицы.

Под *открытием наследства* понимается наступление юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение права наследования. К таким юридическим фактам относятся смерть наследодателя или объявление судом пропавшего без вести гражданина умершим (ст. 41 ГК Республики Беларусь).

Из ст. 1035 ГК Республики Беларусь следует, что временем открытия наследства признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим, как указано в пункте 3 ст. 41 ГК Республики Беларусь, – день вступления в законную силу соответствующего решения суда или указанный в судебном решении день предполагаемой гибели лица от несчастного случая.

Документом, подтверждающим день смерти, является свидетельство о смерти.

Под *местом открытия наследства* понимается последнее место жительства наследодателя, а если оно не известно, то место нахождения недвижимого имущества или его основной части, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения основной части движимого имущества (ст. 1036 ГК Республики Беларусь).

В том случае, если место жительства умершего неизвестно и установить его невозможно, местом открытия наследства признается место нахождения имущества умершего или основной его части.

## **18.2. Выморочное наследство. Наследование по завещанию. Форма завещания**

В соответствии со ст. 1039 ГК Республики Беларусь выморочным признается наследство в следующих случаях:

- когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- если никто из наследников не имеет права наследовать;
- когда все наследники отказались от наследства.

Наследство может быть признано выморочным судом на основании заявления органа местного управления и самоуправления по месту открытия наследства по истечении одного года со дня открытия наследства.

Выморочное имущество переходит в собственность государства как к наследнику по закону.

*Завещание* – это личное распоряжение гражданина, сделанное в установленной форме, о передаче после своей смерти принадлежащих ему имущественных прав другим лицам.

Только завещатель вправе сделать распоряжение в составленном завещании на все свое имущество или часть его одному или нескольким лицам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону.

В завещании может быть указано о распределении между наследниками конкретных вещей, а остальное имущество – распределено в долях.

В завещании может быть указано как имущество, на которое ему принадлежит право собственности на момент открытия наследства, так и имущество, собственником которого он может стать на день открытия наследства (пункт 3 ст. 1041 ГК Республики Беларусь).

Принцип свободы завещания обеспечивается тайной завещания. Лицо, удостоверяющее завещание, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его составления, отмены или изменения (ст. 1050 ГК Республики Беларусь).

Согласно ст. 1044 ГК Республики Беларусь завещание должно быть составлено в письменной форме с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено. Несоблюдение установленной формы удостоверения завещания влечет его недействительность.

Не допускаются устные завещания, а также завещания хотя и подписанные завещателем и другими лицами, присутствовавшими при его составлении, но нотариально не удостоверенные.

Нотариальное удостоверение завещания совершают нотариусы, а в населенных пунктах, где их нет, выполнение некоторых действий, в том числе и удостоверение завещаний, возложено на органы местного управления и самоуправления. Завещания белорусских граждан, находящихся за границей, удостоверяются консульскими учреждениями.

Для удостоверения завещания гражданин должен лично явиться к нотариусу. Если же завещатель не может лично явиться ввиду болезни либо по другим уважительным причинам, он может пригласить нотариуса для удостоверения завещания в больницу или на дом.

Закон требует, чтобы завещание подписывалось самим завещателем. Однако если он в силу физических недостатков не может собственноручно подписать завещание, оно по просьбе завещателя может быть подписано в присутствии нотариуса или другого должностного лица, удостоверяющего завещание, другим гражданином. При этом в завещании указывается причина, в силу которой завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и постоянное место жительства гражданина, подписавшего завещание.

Не могут подписывать завещание лица, в пользу которых завещается имущество; их близкие родственники; сотрудники органа, выполняющего нотариальные действия; граждане, не обладающие полной дееспособностью; неграмотные; лица, имеющие судимость за дачу ложных показаний; некоторые другие лица.

В соответствии со ст. 1045 ГК Республики Беларусь нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем либо записано с его слов в присутствии свидетеля нотариусом, для чего используется персональный компьютер.

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должно быть прочитано завещателем в присутствии нотариуса и свидетеля до подписания завещания. В том случае, если физические недостатки, болезнь или неграмотность завещателя не позволяют ему это сделать, текст завещания оглашается для него свидетелем в присутствии нотариуса, о чем в завещании делается соответствующая запись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочесть завещание.

Свидетели и лица, подписывающие завещание вместо завещателя, должны быть предупреждены нотариусом о соблюдении тайны завещания.

## **18.3. Исполнение завещания. Завещательный отказ**



Исполнение завещания означает выполнение воли наследодателя, изложенной в завещании.

Исполнение завещания возлагается на назначенных в завещании наследников.

Согласно ст. 1053 ГК Республики Беларусь завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании лицу. Это лицо не должно быть наследником, а должно выступать именно в роли исполнителя завещания, или так называемого душеприказчика. Лицо, изъявившее желание быть исполнителем завещания, должно это подтвердить собственноручной подписью на завещании либо в заявлении, приложенном к завещанию.

На исполнителя завещания возлагается обеспечение перехода к наследникам имущества в соответствии с волей завещателя и законом; охрана наследства; обязанность получить и передать причитающиеся суммы наследникам, а также требовать от наследников исполнения завещательного отказа или возложения.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на выплату ему вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

Согласно ст. 1054 ГК Республики Беларусь завещатель вправе возложить на наследников по завещанию исполнение за счет наследства какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц. Распоряжения такого рода называются *завещательным отказом*. Лица, в пользу которых установлено это обязательство, именуются отказополучателями. Они приобретают право требовать от наследников исполнения этого обязательства.

Если наследник по завещанию не принимает наследства, обремененного завещательным отказом, обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, принявших это наследство.

Если требование отказополучателя не выполняется, он вправе требовать его осуществления в принудительном порядке со дня открытия наследства.

Если наследник, на которого возложено исполнение завещательного отказа, умрет раньше наследодателя или не примет наследства, обязательство исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю. Доля наследника, умершего после открытия наследства и не успевшего его принять, переходит к его наследникам, которые исполняют завещательный отказ.

В соответствии со ст. 1049 ГК Республики Беларусь сделанное гражданином завещание может быть им в любое время отменено и изменено, а также может быть составлено новое завещание.

Изменение завещания производится путем составления нового, которое либо содержит распоряжения, отсутствующие в предыдущем завещании, и тем самым дополняет последнее, либо исключает некоторые ранее сделанные распоряжения без замены их другими. Если ранее составленное завещание противоречит в определенной части завещанию, составленному позднее, то эта часть считается отмененной. Сохраняют силу только те пункты предыдущего завещания, которые не противоречат новому завещанию.

Полная отмена завещания производится путем составления нового завещания, содержащего иные распоряжения по сравнению с ранее сделанными, или путем подачи заявления об отмене предыдущего завещания нотариусу.

Заявление об отмене завещания должно быть подписано и нотариально удостоверено.

Завещание признается недействительным по следующим основаниям:

- несоблюдение формы;
- совершение его лицом, не обладающим дееспособностью;
- несоответствие содержания завещания требованиям закона;
- составление завещания под влиянием неправомерного воздействия на сознание и волю завещателя других лиц;
- составление завещания лицом, не способным в тот момент понимать значения своих действий или руководить ими.

При признании завещания недействительным вступает в силу порядок наследования по закону.

#### **18.4. Наследование по закону. Право на обязательную долю**

При *наследовании по закону* наследниками являются лица, которые находятся в живых к моменту смерти наследодателя и в соответствии с законом могут быть призваны к наследованию.

Они подразделяются на наследников четырех и последующих очередей. Призвание их к наследованию происходит не одновременно, а поочередно. Если все они не приняли наследства в соответствии с предъявленными требованиями, оно переходит по праву наследования к государству.

Имущество в пределах каждой очереди делится между наследниками поровну. Это означает, что каждый получает долю, равную доли другого, кроме наследников, наследуемых по праву представления. Такая доля называется *законной*. Чтобы определить ее, нужно общую стоимость наследственного имущества разделить на число наследников той очереди, которая призывается к наследованию.

Наследниками первой очереди по закону являются дети наследодателя, переживший супруг, родители умершего.

Внуки и их прямые потомки наследуют по праву представления. Наследниками второй очереди при получении наследования по закону являются в равных долях полнородные и неполнородные братья и сестры умершего.

Дети братьев и сестер наследодателя – его племянники и племянницы наследуют по праву представления.

К наследникам третьей очереди при наследовании по закону относятся дед и бабушка умершего как со стороны отца, так и со стороны матери.

К наследникам четвертой очереди закон относит полнородных и неполнородных братьев и сестер родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследники последующей очереди призываются к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников предшествующей очереди или непринятия ими наследства, а также в случае, когда все наследники предшествующей очереди лишены завещателем права наследования.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников друг от друга.

К числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении других наследников. Они наследуют наравне с теми наследниками, которые призываются к наследованию.

К числу необходимых наследников относятся лица, имеющие право на обязательную долю (ст. 1064 ГК Республики Беларусь). К ним относятся:

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
- нетрудоспособный супруг наследодателя;
- нетрудоспособные родители наследодателя.

Указанные лица наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Эта гарантированная законом доля в размере не менее половины законной доли называется обязательной.

Обязательная доля распространяется и на лиц, вступивших в брак до 18 лет, а также эмансипированных лиц, если к моменту открытия наследства им не исполнилось 18 лет.

Для приобретения наследства наследник должен его принять. Для этого лицо должно выразить намерение о принятии наследства.

Действия, свидетельствующие о принятии наследства, должны быть совершены в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

Принятие наследства осуществляется двумя способами (ст. 1070 ГК Республики Беларусь).

*Первый способ* осуществляется путем подачи нотариальному органу по месту открытия наследства заявления наследника о принятии наследства либо его заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство.

*Второй способ* состоит в фактическом вступлении во владение или управлении наследственным имуществом.

Фактическое вступление во владение и управление наследственным имуществом признается, если наследник:

- принял меры к сохранению имущества и защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет расходы на содержание имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся ему суммы (пункт 2 ст. 1070 ГК Республики Беларусь).

Наследник по закону или по завещанию вправе отказаться от наследства.

Призываемый к наследованию может сделать это в течение шести месяцев со дня открытия наследства, в том числе и в случае, когда он уже принял наследство.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

## **18.5. Раздел наследства. Особенности наследования отдельных видов имущества**

Имущество при наследовании может быть оставлено или завещано двум или нескольким наследникам без указания конкретных вещей и прав, наследуемых каждым из них. В этом случае имущество поступает в общую долевую собственность наследников и может быть разделено между ними.

Закон закрепляет за наследником преимущественное право на определенные объекты при его разделе. Согласно ст. 1082 ГК Республики Беларусь наследник, который обладал совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь или постоянно пользовался с наследодателем или самостоятельно неделимой вещью, входящей в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи.

Условиями такого преимущественного права являются годичный срок постоянного проживания с наследодателем и отсутствие других таких мест.

В связи с тем, что по наследству переходят не только права, но и обязанности наследодателя, в частности долги, наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам оставившего наследство.

Для того, чтобы получить от наследников оплату долгов наследодателя, его кредиторам надлежит предъявить свои требования в течение сроков исковой давности.

Не предъявление в течение срока исковой давности требований об уплате долга влечет утрату соответствующих прав кредиторами.

В состав наследования отдельных видов имущества входят наследственные права на стоимость доли в хозяйственном товариществе и на стоимость пая в производственном кооперативе; наследование доли (пая) вкладчика в коммандитном товариществе, участника (акционера) хозяйственного общества и члена потребительского кооператива; наследование вещей, ограниченно оборотоспособных; наследование невыплаченных сумм заработной платы, пенсий, пособий.

При наследовании права на стоимость доли (пая) в случае принятия наследника в число участников полного товарищества либо в качестве полного товарища коммандитного товарищества или принятия наследника в члены кооператива стоимость доли (пая) ему не выплачивается.

Учредительными документами может быть предусмотрен переход доли участника общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью к наследникам только с согласия остальных участников общества. Отказ в согласии на переход доли влечет обязанность общества выплатить ее стоимость в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Согласно ст. 1089 ГК Республики Беларусь принадлежащие на праве собственности умершему вещи, нахождение в обороте которых допускается по специальному разрешению, входят в состав наследства и наследуются в соответствии с действующим законодательством и с соблюдением установленных требований.

Указанные вещи, входящие в состав наследства, до получения соответствующего разрешения изымаются и берутся на ответственное хранение уполномоченными на то органами.

Наследование невыплаченных сумм заработной платы, пенсий, пособий и платежей в возмещение вреда регулируется ст. 1090 ГК Республики Беларусь, из которой следует, что право на выплату соответствующих сумм принадлежит проживавшим совместно с умершим членам семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали ли они совместно с умершим или нет.

Особенности наследования некоторых видов имущества изложены в ст. 1091 ГК Республики Беларусь. Речь идет о лицах, нуждающихся в помощи государства. К таким лицам относятся инвалиды, нуждающиеся в специальных средствах передвижения; многодетные семьи и др.

При передаче имущества гражданину безвозмездно или на льготных условиях в собственность в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами, оно входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях. Если же имущество передано в пользование, то в случае смерти пользователя этим имуществом оно не входит в состав наследства, а возвращается собственнику.

## **СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

- Гражданское право** : учеб. для вузов. В 2 ч. Ч. 1 / под общ. ред. В. Ф. Чигира. – Минск : Амалфея, 2000. – 976 с.
- Гражданское право** : учеб. для вузов. В 2 ч. Ч. 2 / под общ. ред. В. Ф. Чигира. – Минск : Амалфея, 2002. – 1007 с.
- Гражданское право** : учеб. для вузов. В 2 т. Т. 1 / А. М. Белякова [и др.]; под ред. Е. А. Суханова. – М. : БЕК, 1993. – 384 с.
- Гражданское право** : учеб. для вузов. В 2 т. Т. 2 / А. М. Белякова [и др.]; под ред. Е. А. Суханова. – М. : БЕК, 1993. – 432 с.
- Гражданское право** : учеб. для вузов / под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. – М. : Юристъ, 2000. – 536 с.
- Гражданское право** : учеб. / под ред. С. П. Гришаева. – М. : Юристъ, 1998. – 484 с.
- Гражданское право** : учеб. / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М. : Проспект, 1997. – 784 с.
- Гражданское право** : учеб. / под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева. – М. : ТЕИС, 1996. – 552 с.
- Колбасин, Д. А.** Гражданское право. Особенная часть / Д. А. Колбасин. – Минск : Молодеж. научн. о-во, 2001. – 547 с.
10. **Мушинский, В. О.** Основы гражданского права : учеб. пособие / В. О. Мушинский. – М. : Междунар. отношения, 1995. – 208 с.

### **Дополнительная литература**

- Конституция** Республики Беларусь (с изм. и доп.) : принята на респ. референдуме 24 нояб. 1996 г. : офиц. текст // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 2004. – № 188. – С. 4–29.
- Гражданский кодекс** Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г. : одобр. Советом Респ. Нац. собр. Респ. Беларусь 19 нояб. 1998 г. – Минск : Амалфея, 2002. – 65 с.
- Витушко, В. А.** Гражданское право в схемах и определениях. В 2 ч. Ч. 1 / В. А. Витушко. – Минск : Амалфея, 2003. – 96 с.
- Витушко, В. А.** Курс гражданского права. Общая часть : науч.-практ. пособие. В 5 т. Т. 2 / В. А. Витушко. – Минск : БГЭУ, 2002. – 717 с.
- Гражданское право** : практ. пособие / сост. С. П. Кацубо. – Гомель : ГГУ, 1996. – 178 с.
- Кацубо, С. П.** Гражданское право : сб. практ. заданий / С. П. Кацубо. – Гомель : ГГУ, 1996. – 159 с.
- Колбасин, Д. А.** Гражданское право. Общая часть : учеб. пособие в вопр. и ответах / Д. А. Колбасин. – Минск : Веды, 1997. – 92 с.
- Колбасин, Д. А.** Гражданское право Республики Беларусь. Общая часть / Д. А. Колбасин. – Минск : ПолиБиг, 1999. – 374 с.
- Колбасин, Д. А.** Гражданское право Республики Беларусь. Общая часть : практ. пособие / Д. А. Колбасин. – Минск : Молодежное науч. о-во, 2000. – 360 с.
- Колбасин, Д. А.** Гражданское право Республики Беларусь. Особенная часть : практ. пособие / Д. А. Колбасин. – Минск : Молодежное науч. о-во, 2000. – 487 с.
- Колбасин, Д. А.** Гражданское право. Общая часть. / Д. А. Колбасин. – Минск : Молодеж. науч. о-во, 2003. – 470 с.
- Маньковский, И. А.** Гражданское право Республики Беларусь. Особенная часть : краткий курс : практ. пособие / И. А. Маньковский. – Минск : Молодеж. науч. о-во, 2003. – 308 с.
- Подгруша, В. В.** Гражданское право : справ.-коммент. / В. В. Подгруша. – Минск : Кн. Дом, 2003. – 832 с.
- Практикум** по гражданскому праву. В 2 ч. Ч. 1 / отв. ред. А. Г. Калпин, А. Ю. Кабалкин, В. В. Долинская. – М. : Юристъ, 1998. – 176 с.
- Практикум** по гражданскому праву. В 2 ч. Ч. 1. – М. : Юристъ, 2000. – 176 с.
- Практикум** по гражданскому праву : учеб. пособие для вузов / под ред. В. Ф. Чигира. – Минск : Амалфея, 2000. – 384 с.
- Чигир, В. Ф.** Новый Гражданский кодекс Республики Беларусь. Общий обзор / В. Ф. Чигир. – Минск : Амалфея, 1999. – 160 с.

## **СОДЕРЖАНИЕ**

Введение .....	3
Пояснительная записка .....	3
1. Гражданское право в системе права .....	4
2. Граждане как субъекты гражданских правоотношений .....	17
3. Юридические лица .....	25
4. Объекты гражданских прав .....	35
5. Сделки и представительство .....	44
6. Сроки в гражданском праве. Исковая давность .....	53
7. Право собственности .....	58
8. Защита права собственности и иных вещных прав.....	71
9. Общие положения об обязательствах.....	74
10. Ответственность за нарушение обязательств .....	87
11. Общие положения о договоре .....	93
12. Договоры отчуждения имущества .....	100
13. Договоры о предоставлении имущества в пользование. ....	140
14. Договоры по производству работ и оказанию услуг.....	151
15. Расчетно-кредитные отношения .....	169
16. Обязательства вследствие причинения вреда.....	181
17. Право интеллектуальной собственности.....	189
18. Наследственное право.....	202
Список рекомендуемой литературы .....	213

Учебное издание

**Батура Сергей Петрович**

### **ГРАЖДАНСКОЕ И ГРАЖДАНСКО- ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО**

**Курс лекций**

**для студентов экономических специальностей  
и слушателей специального факультета по переподготовке  
кадров ОСП «Институт повышения квалификации  
и переподготовки кадров Белкоопсоюза»**

**В двух частях**

**Часть 1**

Редактор Н. Г. Ласточкина

Технический редактор Н. Н. Короедова

Компьютерная верстка И. А. Козлова

Подписано в печать 20.08.08. Бумага типографская № 1.

Формат 60 × 84 <sup>1</sup>/<sub>16</sub>. Гарнитура Таймс. Ризография.

Усл. печ. л. 12,55. Уч.-изд. л. 12,92. Тираж 255 экз.

Заказ №

Учреждение образования «Белорусский торгово-экономический  
университет потребительской кооперации».

246029, г. Гомель, просп. Октября, 50.

ЛИ № 02330/0056814 от 02.03.2004 г.

Отпечатано в учреждении образования «Белорусский торгово-  
экономический университет потребительской кооперации».

246029, г. Гомель, просп. Октября, 50.